



Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.  
390 J 9



Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.  
390 J 9



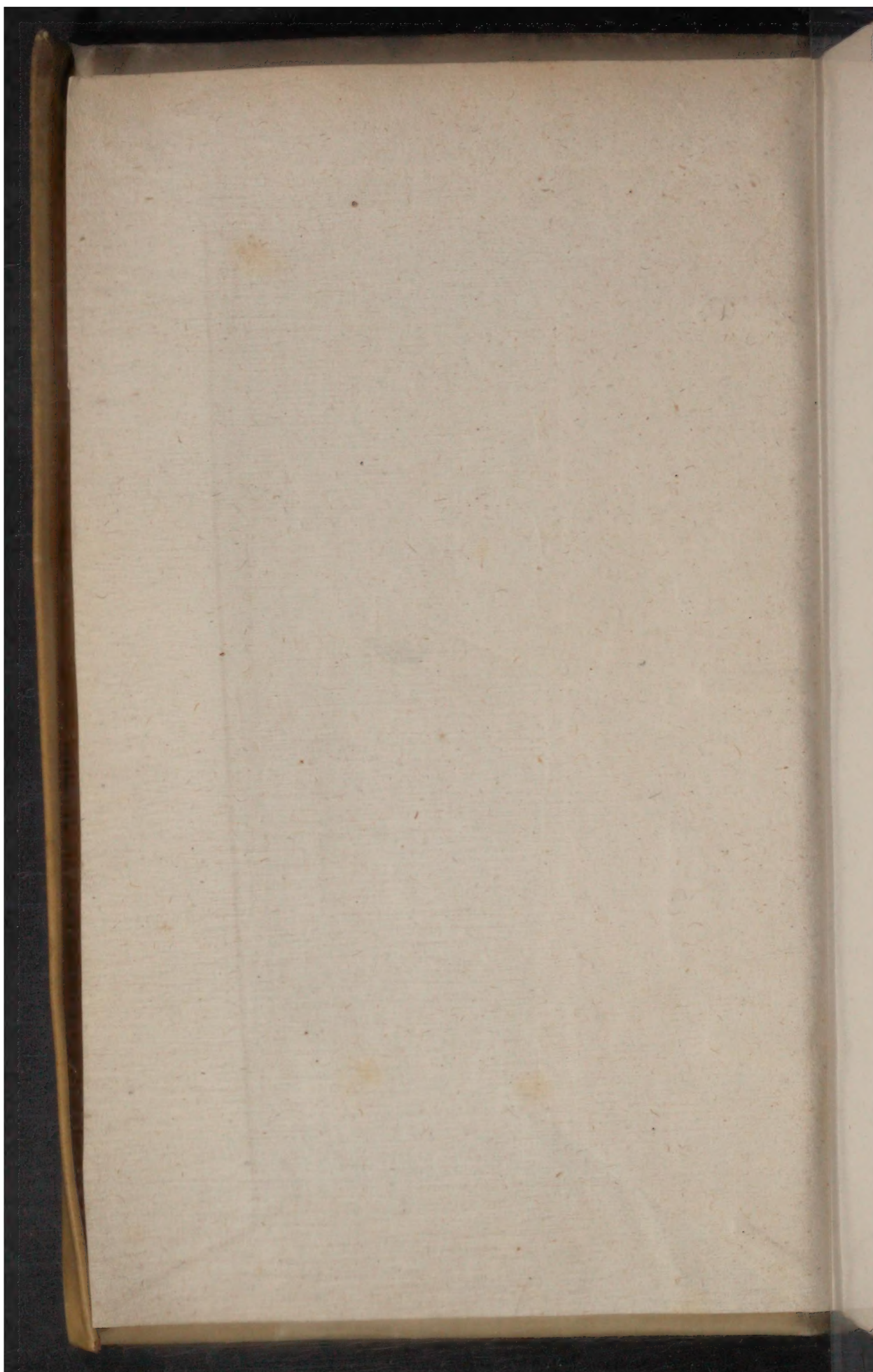


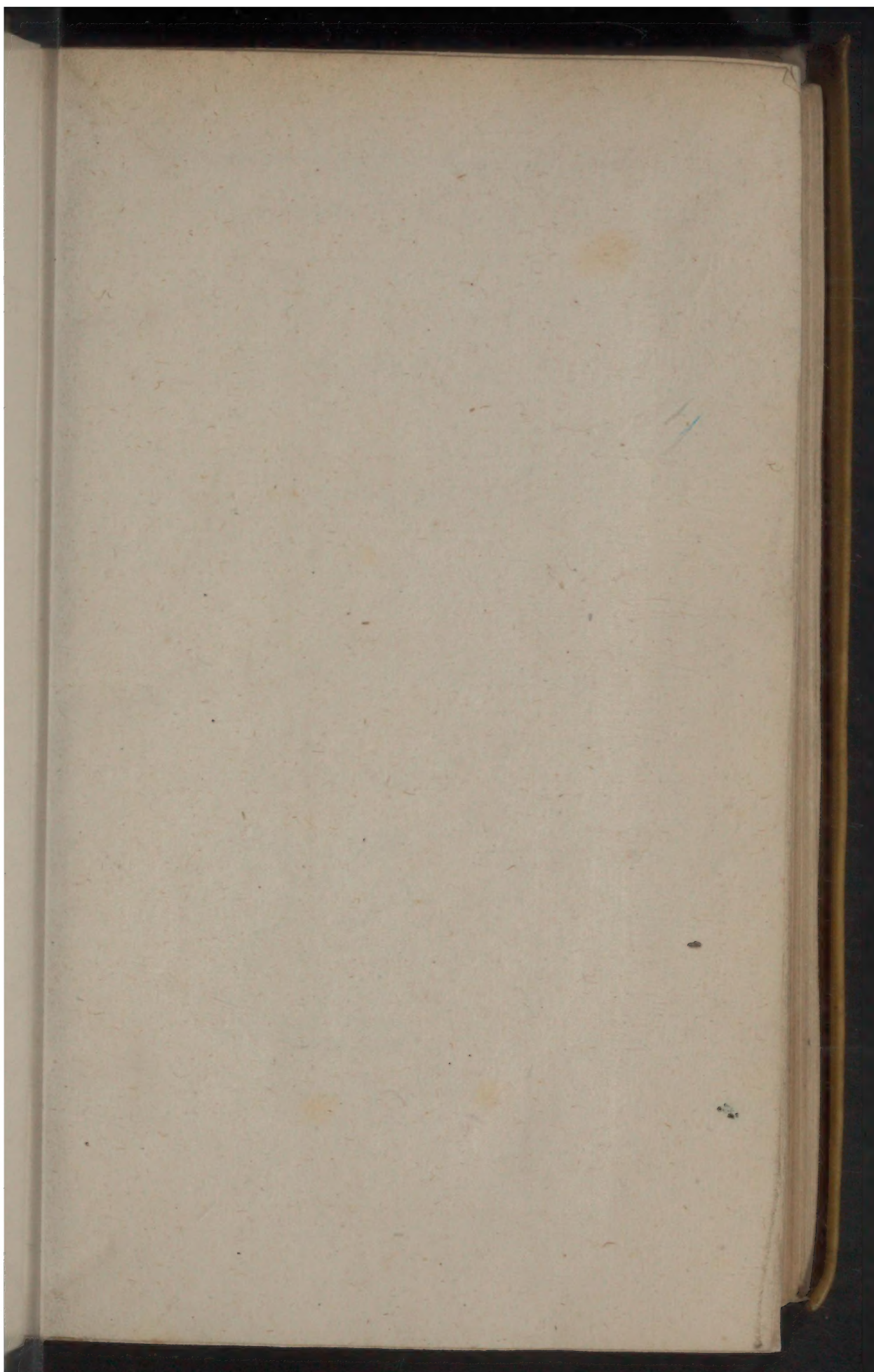
KW  
390  
79



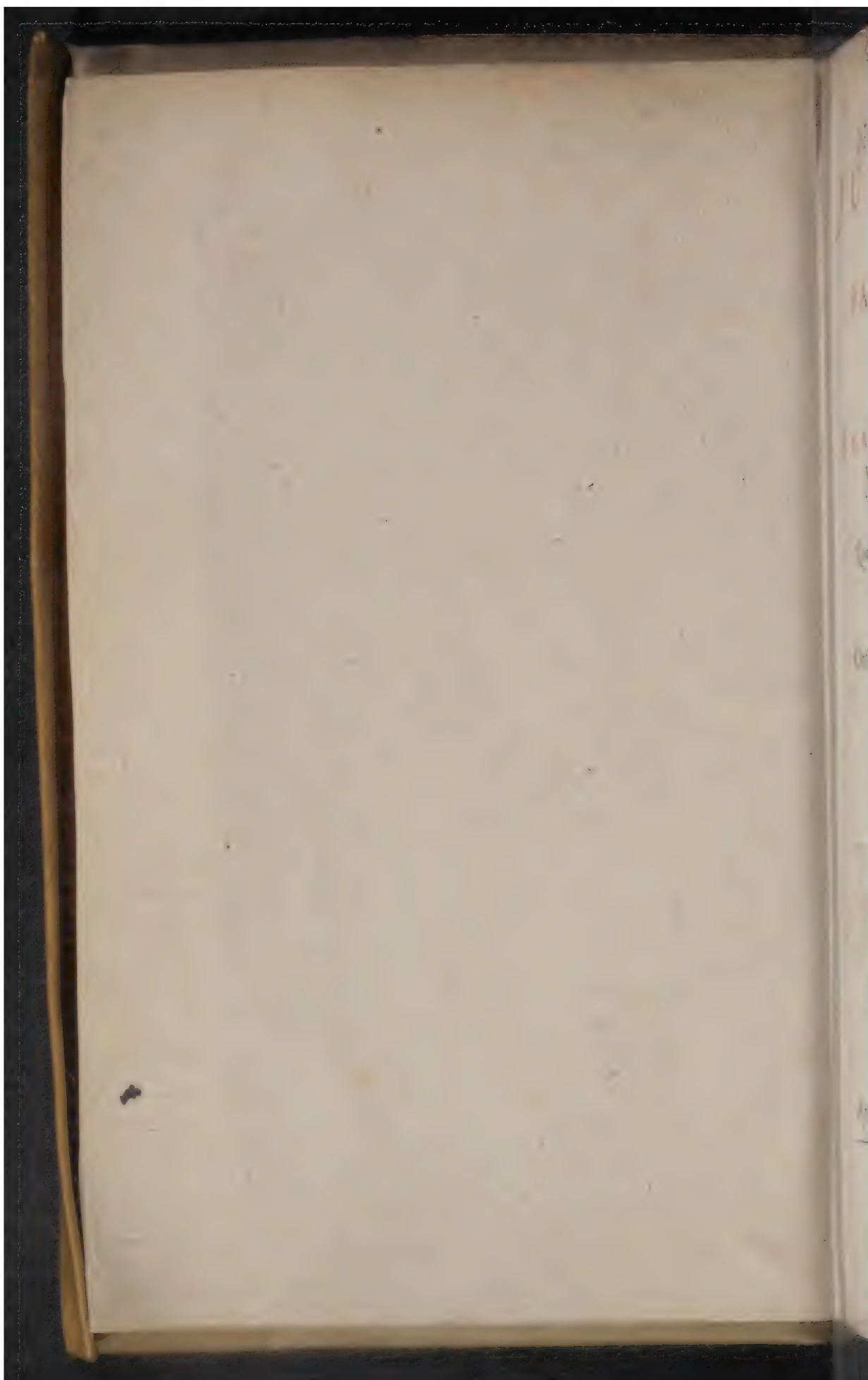
~~XV d 560~~













DISPUTATIONES  
**JURIDICÆ,**

Ad seriem materiæ  
**PANDECTARUM**  
CONSCRIPTÆ

390  
59

à  
**BERNARDO SCHOTANO,**  
Juris in Academia Leidenſi Ante-  
ceſſore,

*Quibus fundamenta Iuris per rationes decidendi  
ac dubitandi explicantur.*

Accessit

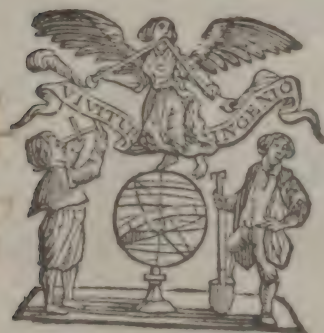
Oratio funebris in exequiis authoris recitata

ab

**ARNOLDO VINNIO,**

Juris & ibidem Professore.

Koninklijke  
Bibliotheek  
te 's-Hage.

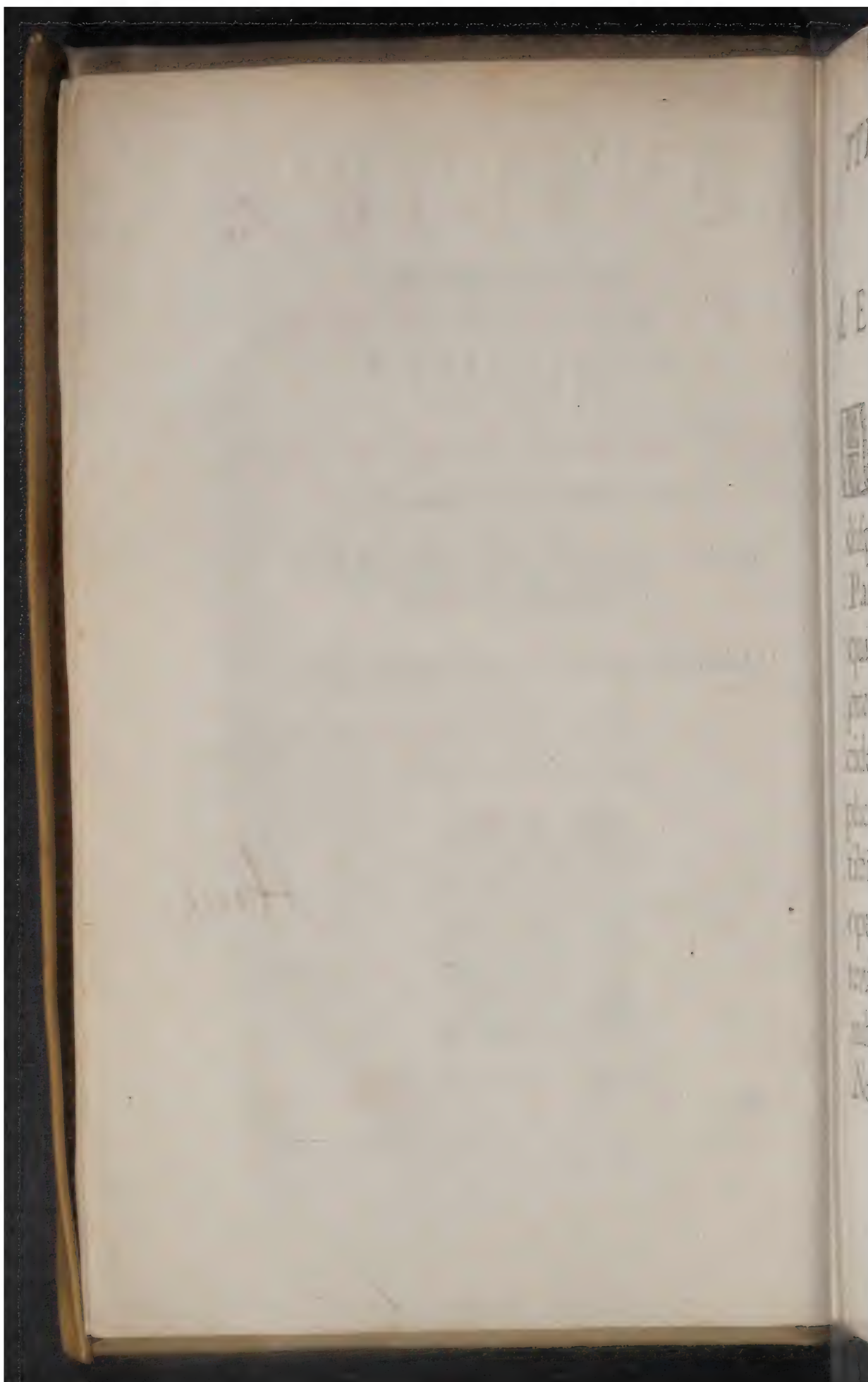


Possidet  
6

R. Haack.  
S. B.

AMSTELODAMI,  
Apud **JOANNEM JANSONIUM,**

CLC LCC LIII.





TYPOGRAPHUS  
*ad*  
LECTOREM.

**H**Abes Amice Lector  
*D. Bernhardi Schotani*  
disputationes ad seriem  
Pandectarum conscriptas,  
quibus fundamenta Juris  
præcipua per rationes de-  
cidendi ac dubitandi ex-  
plicantur. Pluribus hæc  
tibi commendare non est  
opus. Autoris nomen, ma-  
teria, & utilitas libri hunc  
mihi laborem præripuere.  
Nec etiam is sum qui ma-  
gni



gni istius Jurisconsulti lau-  
des pro dignitate illustrare  
queam. Scopus ejus in con-  
scribendo hoc opere non  
fuit inanes quorundam ar-  
gutias juris Alumnis propi-  
nare, sed quæ usum maxi-  
me in foro habent institu-  
tioni suæ commissos do-  
cere. Morte præventus ad  
umbilicum fateor deduce-  
re non potuit, præcipua ta-  
men invenies, quibus frue-  
re & vale.

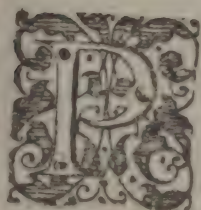
## COLLEGII JURIDICI

## DISPUTATIO PRIMA.

Resp. HENRICO à GERWEN,  
Lugdunenſi Batavo.

*Ex tit. Inſt. & Digest. de Inſt. & Iur.*

## THESIS PRIMA.



Roximus & Verus finis Juris docendi ac  
discendi, est Justitiæ administratio. *Const.*  
*omnem Reip. sive proæm. Dig. §. Discipuli 6.*  
*l. 1. §. 1. D. h. Nov. 30. c. 9. §. 1. Nov. 69.*  
*in præfat. D. Tim. Fab. Disput. anniv. 1.*  
*Theſ. 1. in Exgeſ. verſ. an quia Inſtitia. An-*

non verior finis, Dei cultus ac honor! Bonum pu-  
blicum? Annon proximior, promotio ad gradum ac  
ambitiosos Titulos, *arg. l. magistros 7. C. de professor. &*  
*medic! ad Honores & dignitates. arg. §. fin. proæm.*  
*Inſt. ad lopes. arg. Nov. 1. epil. in f?*

2. Justitia, si (uti oportet. *l. pen. D. Ad Exhib.*)  
verba civiliter & ex mente Authoris explicentur,  
rectè definitur. *in l. justitia 10. pr. D. & pr. Inſt. h.*  
ubi DD. Non unus hic scrupulus. I. Justitia non in  
nuda voluntate, sed, uti omnis virtus, in actione  
consistit. II. Justitia non voluntas, sed virtus  
ac habitus voluntatis est. III. Justitia non est con-  
stans, cum non tantum varia & vaga ejus sit admi-  
nistratio, eaque minima ex circumstantia mutetur,  
*l. Tanta 2. §. sed quia 18. C. de jur. veter. enucleand.*  
*Nov. 7. c. 2. pr. sed & iniqua sit. l. Ius pluribus 11. verſ.*  
*Prætor. D. h. l. servo 65. §. cum prætor 2. D. ad SC. Treball.*  
IV. Justitia non tantum exigit, ut jus suum cuique à  
Judicetribuatur, sed homines in republ. honestè vi-  
vant, alterum non lædant. *d. l. Inſtitia 10. §. Iuris 1.*

A

D. h.



D. h. De hac definitione vide D. Ames. *de conscientia* lib. 5. c. 2.

3. Particularis Justitia, non universalis, est Juris nostri finis: Jurisprudencia enim non de omnibus virtutibus perfectam doctrinam continet, nec cogitationum & affectuum est moderatrix, sed quid justum, quid injustum, *d. l. justitia* 10. §. *Jurisprudencia*. quid æquum, quid in republica bonum ac ejus administrationi conducatur, *l. 1. §. 1. D. h.* docet. In contrarium allegatur textus *in Nov. 30. c. 9. §. 1. Nov. 69. in prefat.* & ratio I. Quod, qui legibus repp. sunt fundaturi, non suas curas dirigant ad unam, sed omnes virtutes. *Plat. 1. de legib.* II. Quod in jure nostro de S S. Trinitate, de vera ac Catholica fide, de Justitia divina. *l. 1. & t. t. C. de fid. Cathol.* de anima erudienda, *d. Const. omnem. §. 9. in fin. de ration. stud. jur.* ac omnibus virtutibus tractetur.

4. In Justitia distributiva, quæ qualitatibus personarum rationem habet, nihil iniquitatis est. Præmia enim virtutum tantum bene merentibus constituenda. *l. 4. C. de statutis & imag.* Idonei & maximè jurisperiti præ aliis sunt eligendi ad honores & magistratum. *l. honor. 14. §. de honoribus. D. de munerib. & honor. Novell. 82. & §. fin. proæm. Inst.* Aliter servus, quam liber, *l. in servor. 10. l. capitalium 28. §. fin. D. de pæn.* Plebejus, quam nobilis, *d. l. in servor. l. Pedius 4. §. 1. D. de incend. ruin. nauf. puniendus.* Itane ergò respectus personarum, quem adeo damnavit Deus, in judicio habendus! Jus pauperis ac viduæ flectendum! aliud peregrino, aliud alii jus dici oportet? Vid. *Lev. 19. v. 15. Deuteroni. 1. v. 17. c. 16. v. 19. cap. 24. v. 17. Exod. 22. v. 21. 22. Iesai. 1. v. 13.*

5. Probo hanc esse justitiam, quæ suum cuique ita tribuit, ut non distrahatur ab ullius personæ justiore repetitione: Unde repetenti depositum, non latroni, qui deposuit, sed domino reddendum. *l. Bona fides 3. 1. §. 1. vers. & probo. D. Deposit. ubi Gloss. & DD. At I. Con.*



I. Contrarium est in l. 1. §. pen. D. naut. caupon. stabul.  
II. Contractus, qui ex bona fide oritur, non est retrahendus ad perfidiam. l. si quis vel 11. versic. ut non concessa. C. Depos. Grave est fidem fallere. l. 1. D. de constit. pecun. III. Obligationes obligatis imponunt necessitatem restituendi. pr. Instit. de Obligat. nec admittunt, ut restitutioni quis intercedat, vel eam sua contradictione possit impedire. Nov. 88. c. 1. et auth. sed jam cautum. C. Depos.

6. Placuit in omnibus rebus præcipuam esse justitiæ ac æquitatis, quam stricti juris rationem. l. placuit 8. C. de judic. & ibi Cyn. Bart. l. hac lege 8. in fin. C. de pact. conv. tam sup. dot. etc. l. 1. D. de iust. & iur. l. Quod si Ephes. 4. in f. D. de eo quod cert. loc. l. si servum § 1. §. sequitur 3. versic. esse enim hant. D. de verbor. Oblig. l. Et si quis 14. §. Idem Labeo 13. vers. & generaliter. D. de relig. & sumt. fun. Strictum enim jus & summum, in iuria est summa. Nec contrariatur textus I. in l. 1. l. leges 9. in fin. l. fin. pr. et §. 1. C. de legib. II. in l. si expressum 19. D. de appellat. III. in l. prospexit 12. §. 1. D. qui et à quib. man. Nec ratio. I. Quod Judicis sit judicare secundum leges, non de iis. distinct. 4. c. 3. Cic. pro Ligar. II. Quod hoc admissio Judex prætextu æquitatis posset sua potestate abuti, cum præstet refrænare eam. III. Quod præstet aliquatenus iniquam habere legem, quam eam, quæ per judicis arbitrium semper esset incerta. Vide Duaren. 2. disp. 18. Fachin. 1. controuv. 3. Donell. 1. comm. 13.

7. In causis de jure dubiis justitia sic administranda, I. ut nihil detur gratificationi: sicque erit nullus casus pro amico: Qui n. dicitur pro amico, est revera vel potius pro diabolo, qui causam detrudendi in gehennam ex eo nanciscitur. 1. Acceptio personarum Deo est ingrata, ut probatur. thes. 4. in fin. h. 2. Ignorantia juris, (quod semper certum. l. 2. D. de jur. & fact. ignor.) quæ est in iudice, non debet nocere litiganti. 3. Sunt aliæ rationes ad dubias causas

A 2

respon-



respondendi. Verum contrarium respondit *§*Cuius in *l. fin. D. de religios.* Et qui eligit ut alteri sit auxilio, crimen non contrahit. *l. si quis in gravi 3. §. si cum omnes 4. in fin. D. ad SC. Syllan.* Eligere a. quis potest pro arbitrio. *l. si non expedierit 6. §. fin. D. de bon. auth. Iud. poss. l. in navem 31. in fin. D. locat. l. si Stichum 8. §. si decem 4. D. de novat. l. planè 21. l. si non sortem 26. §. fin. D. de condict. indeb.* Multum dandum esse affectioni, & propter eam jus esse flectendum docent textus in *l. 3. §. 9. 10. D. de negot. gest. in l. cum rem 10. C. de legat. l. 38. D. de fideicommiss. libertat.*

8. II. Ut nihil fiat per sortem, si liris esse possit ullus alius exitus. Nec enim per casum, sed ex scientia certa jus dicendum est. *l. 17. C. de judic. Nov. 82.* Nihil tam contrarium rationi ac constantiae, quam fors. Cicer. *lib. 2. de divin.* Sors ad felicitatem, non veritatem pertinet. Ratio dubitandi ex *Proverb. 16. v. 33. Ios. 18. v. 10. Actor. 1. v. 26. l. si duob. 3. pr. vers. sancimus. C. commun. de legat. §. optionis 23. Inst. de legat. l. si quae sunt cautiones 5. D. fam. ercisc. l. sed cum ambo 14. D. de judic. l. 2. C. quand. & quib. quarta pars. l. Generaliter 24. §. Quid ergo, si plures 17. D. de fideicommiss. libertat.*

9. III. Nunquam sententia feratur per verba: non liquet: *§. curare 32. Instit. de action. l. 1. D. de re Iudic. l. pen. fin. C. quae sentent. fin. cert. quant. Confer l. Pomponius 13. §. fin. D. de h. q. arb. recep. l. Pomponius 36. D. de re Iudic. l. Divi. 27. §. fin. D. de liberal. caus. Gell. 14. noct. 1. Senec. Epist. 66.*

10. IV. Ut in ambiguis pactis & contractibus fiat interpretatio contra illum, qui legem dixit. *l. veterib. 39. D. de pact. l. Labeo 21. l. cum in lege 33. D. de contrah. Emt. Sibi n. debet imputare, qui locutus est, quod non apertius dixerit. Obst. I. l. si quis intentione 66. D. de Iudic. junct. l. licet 3. §. Idem scribit 11. versic. nam sicut D. de pecul. II. l. Insulam 13. D. qui potior. in pign. III. l. Comprehensum 60. D. de contrah. Emt. IV. l. si in emptione 34.*



ne 34. pr. junct. l. Labeo. D. eod. Vide D. Bussium, Gloss. & DD. add. l. veteribus 39.

11. V. Ut, cum quis solus dixit, fiat verborum, quæ ambiguitatem habent, explicatio ex mente ejus, qui locutus est. l. 1. l. leges 9. l. fin. C. de legib. l. 50. in fin. D. de legat. 1. d. l. si quis intentione 66. D. de Iudic. Imò fit contra mentem testatoris explicatio in l. 19. D. de usu & usufr. legat. l. 4. pr. D. de legat. 1. l. Labeo 7. §. Servius 2. vers. non enim opinionib. D. de supellect. legat.

12. VI. Ut, cum est ambigua facti probatio, judicetur pro reo. l. 4. C. de Edend. Nec aliud est in l. 25. §. 1. D. de probat. in l. 85. D. de regul. jur.

13. VII. Ut, si æquitas pugnet cum ipsa lege expressâ, ad principem fiat relatio, d. l. 1. l. leges 9. l. fin. C. de legib. Ast I. non est permissum ad principem referre. Nov. 125. c. 1. II. Si lex sit iniqua, non opus est interpretatione, cum ipso jure sit nulla. arg. l. quod non 39. D. de legib. ut & sententia iniqua nullius est momenti. c. inter ceteras x. de sentent. & re judicat.

14. VIII. Ut, si rationes æquitatis ac juris æquè prægnantes utrinque militent, & nulla sit circumstantia qualitatibus personarum, rerum, vel possessionis, quæ vel reo vel actori faveat, dividantur res, de quibus est lis, ut utrique parti dimidium cedat. arg. §. fin. Inst. de vulgar. substit. l. si paterf. 40. & seq. D. de hered. Instit. l. antiqui 3. verb. medietatem quandam. D. si pars hered. petat. l. Titius 54. verb. pro rata patrimonii D. ad Trebell. Ubi Alexand. Boër. decis. 42. n. 39. post varios. Ratio dubit. I. Ex l. quæsitum 12. §. si quis 14. D. de Instrucl. vel instrum. leg. II. Mosis est rusticorum, non bonorum judicum. gloss. in l. Nescennius. D. de negot. gest.

15. IX. Ut, si res non recipiat divisionem, uni pecunia alteri res; uni proprietas alteri usufructus adjudicetur. §. si familie 4. & seqq. Inst. de off. Iudic.



*l. ususfr. 6. §. 1. D. de ususfr. aut partes ad transactionem compellantur. arg. l. Quidam existimav. 21. & ibi Alexand. D. De reb. cred. c. placuit 9. distinct. 90. Videtur absurdum aliquem cogi ad transigendum, cum transactiones sint voluntatis liberæ; arg. l. sicut 5. C. de oblig. & action. & facti; ad quod homo liber non compellitur.*

16. Jus rectè definitur ars æqui & boni. *l. 1. D. h. DD. ad §. 1. Inst. h.* Imò malè. est enim alia definitio in *l. Iustitia 10. §. Iurisprud. D. h.* ubi aliud genus tribuitur. scil. scientia, notitia. Diversa autem ejusdem rei sine vitio non possunt esse genera. *Aristot. 6. Topic. c. 3.*

17. Nobis Christianis est permissum uti Ethnicor. legibus. Sunt enim receptæ ac probatæ ab Imperator. & Magistratibus Christianis: adeoque apud nos non pro Ethnicorum legibus habentur. nec quoque Evangelium abolet politiam. *Marc. 12. v. 17.* Non autem permittitur, ut frater cum fratre coram infideli Judice contendat. *1. Corinth. 6. v. 5. 6.* Multa quæ pugnant cum fide & verbo Dei sunt subinde in Ethnicorum legibus; multa quæ sunt contra æquitatem. prout & in Jure civili non pauca talia inveniri nonnulli contendunt. ] Cui Ethnici Christianis inimicissimi fuerunt.

18. Lex Mosaica moralis etiam nos tenet. Habet enim ea lex principia æquitatis à Deo constituta, quæ aliter habere se non possunt, unde immutabilia rectè dicuntur. *§. pen. Instit. de Iur. natur. gent. & civil. D. Althus. c. 22. Politic. n. 1.* Atqui non sumus sub lege, sumus legi mortificati. *Roman. 7. v. 4. & 6.*

19. Lex typica ceremonialis, quæ ad umbram futurorum instituta, est in totum sublata per adventum Christi. *Coloss. 11. v. 16. 17. Gal. 5. v. 1. & seqq. Rat. dubit. Christus non venit, ut solveret legem, sed magis impleret. Matth. 5. v. 24.*

20. Lex ceremonialis, quæ inserviit legitimo ordini



## Disputatio 1.

7

dini ecclesiastico etiam hodiè servanda est, quatenus  
conveniens est vel esse potest nostrorum sacrorum  
peractioni. Zepper. *de legibus Mosaic. lib. 1. c. 1.* Te-  
statur verò Apostolus gentium, mutato sacerdotio,  
necessariò quoque legis mutationem fieri. Hebr. 7.  
v. 12. & seqq. add. Hebræ. c. 8.

21. Forensis lex vel est fundata in populo Israëliti-  
tico ac habet specialem rationem ob eum populum;  
hæc cum populo interiit: Vel sese refert ad ceremo-  
nias; quæ cum sublatae sint, & hujus nullus esse potest  
usus. Vel simpliciter refertur ad tuitionem legis mo-  
ralis: Hæc & hujus exemplum eximie munit nostras  
conscientias, ne, cum ea utimur, videamur quid  
facere contra Dei voluntatem. Ita ferè Piscator. *locop*  
*de polit. magistrat. aphorism. 12.* & *de lege Dei aphorism.*  
*17.* & Melanchthon *in locis communib. De ll. Mosaic.*  
Hanc verò libertatem Magistratibus relictam cen-  
seo, ut quidem non facile recedant ab iis, quæ pla-  
cuerunt optimo legumlatori, qui falli non potest, sed  
pro usu ac necessitate paululum mutare possint, sed ea  
non in totum tollere. Rat. dubit. I. Lex hæc nobis  
non data, ergò non magis ad nos, quam Solonis vel  
Draconis leges pertinent. II. Abrogata Judæorum  
republ. necesse est abrogari & omnes leges, quales  
quales fuerint isti populo præscriptæ. III. Politia  
Judaica fuit typus spiritualis regni Christi: Christo  
itaque patefacto, desinit hoc typicum. IV. Quo-  
quot ex gentibus fuerunt conversi ad Christum, suas  
leges retinerunt & placuerunt Deo.

22. Juris Canonici non est autoritas tanta, ut pro  
lege valeat, & legem civilem possit mutare aut tol-  
lere: receptum enim est jus civile. Non tamen  
negligendum omnino. Continet eximia æquitatis &  
honestatis plurima præcepta: describit egregiè mo-  
dum procedendi, & nonnullis casibus quoque ob-  
servatur pro jure certo. Ut sit in *cap. Rainutius. x. de*

A 4

Testa-



*Testament.* Imò videtur absolute receptum cum nostræ leges se isti Juri subjiciant. *l. 45. C. de Episc. & Cler.*

23. Non dubito, quin jurisprudentia possit in artis formam redigi. Talia enim sunt juris præcepta, quæ aptè cognosci possunt, ac naturâ sua ordinem ostendunt. Ipsum quoque Jus nihil aliud est, quam ordinata de justo ac injusto institutio: undè rectè definitur ars æqui & boni, *l. 1. D. h. Coras. 1. de jur. civ. art. 1. Diss. Bodin. in dist. jur. univ.* pro quo hæc faciunt. 1. Quod jus referatur ad casus singulares, qui sunt numero innumeri, ac propterea artis formam nequeunt admittere, cum perpetuo novæ emergant facti species. 2. Quod ars uti ipsa est in se perpetua, ita quoque non admittat sui formam, nisi in iis, quæ eodem modo se semper habent: Iuris autem humani conditio in infinitum decurrit, & nihil est in eo, quod stare perpetuo possit. *l. Tanta. §. 18. C. de jur. vet. enucl. l. de quibus 32. §. 1. D. de legib. Nov. 30. c. 9. §. 1. Nov. 69 pref.* 3. Quod jus nostrum destituatur juxta ratione. *l. non omnium 20. & seq. D. de legib.* ac ubi non est ratio, ibi nec ars.

24. Romani juris methodus non admodum inconcinna, si in genere ea spectetur. Omnia enim sunt ita disposita, ut facile bona ratio dari possit ordinis, paucis tantum titulis exceptis, qui appendicis loco ob similitudinem aliquam, vel à re vel à verbis petitam, sunt aliis additi. Gothefr. *ad l. 2. D. de stat. homin.* Diss. Donell. 1. *Comm. 1. Vult. Iurisp. Roman. in prefat.* 1. Quia multa sunt, quæ non possunt defendi, uti locus tituli, *Naut. caup. stabul. & cur tit. de inoffic test. præcedit testamentariam materiam, &c.* 2. Diversa est Methodus in Codicis, Inst. & Digestorum libris. Vid. Wesembec. *ad §. 2. Inst. de Testam. ordin.* Costal. in *prefat. ad sua adversar. n. 6 7.*

25. Magni quidem facio labores eorum, qui Jus nova methodo proponunt, inter quos Lagus, Donell, Vultejus ac plurimi alii. attamen arbitror esse convenientem



venientius, ut sequamur titulos ac libros ea serie, qua in Jure Romano sunt traditi. Novatio enim plurimum obest, quia turbat: & præstat immorari iis, ex quibus omnia certè probari possunt, quam aliorum scriptis, quæ ad fontes ducunt. Quinimò sæpè plus operæ ponitur in methodo illa bene observanda, quam in ipso jure iisque principiis addiscendis. Diss. Vult. & reliqui allegati: quia maxima est ratio ordinis: efficacius ordinatè singuli dici possunt: ordo memoriæ lumen adfert, & sine magno labore præstat eximium fructum: ubi non est, ordo ibi omnia bona dissipantur. Plat. 6. de legib. Cic. 11. de Orator. passim.

*Ex tit. C. de veter. jure enucleand.*

26. Non rectè factum à nonnullis, quod apud legum studiosos Tribonianum ipsumque Justinianum culpent ob compositionem, interpolationem ac derogationem Juris veteris. Boni magistri est officium, inquit optimus Ictus Tim. Fab. imprimis amore ac reverentia discipulorum animos imbuere atque incendere. Ante Justiniani tempora confusa omnia, ac persaturam collecta jura juvenibus proponebantur: omnia devia ac incognita sine manu ductione. *Const. omnem § 1. de ration stud. jurid.* Tanta libror. moles, ut vix legi possent: per hosce libros omnia in compendium redacta. Præstat itaque, grato animo hosce recipiamus labores apprimè utiles omnibus, cum docentibus & discipulis, tum judicantibus. Calumniatores inquirunt: contortè omnia, insidiosè, imperfectè, irrationabiliter, confusè. Antiquatæ leges non satis à novis legibus distinctæ:

27. Nullum scelus commissum à Justiniano, quod veterum scripta innumera sustulerit, quoniam jam ea antiquaverat. Hac ratione amputatæ plurimæ lites, quæ ex interpretatione hujus vel illius veteris scriptoris, quæ incertum, quid sequi oporteat, redderet lectorè



& iudicem orirentur. Sublatæ sunt occasiones calumniandi temerarius legū censoribus, quibus nihil, quod non ex cerebro suo sit profectum, arridet, quiq; noxiō instituendi modo multos inficiunt, tantum non perdunt in summam pernitiem reipubl. Fateor equidem posse in multis haberi maiorem lucem: sed tantus esset abusus, ut lucem quærenti per perversitatem quorundam plus quam cimmeriæ suborirentur tenebræ, Maxime cum Imperii vastatio, quæ secuta est, neitiquam incorruptos ad nos transmisisset libros. Rat. dubit. I. Nihil est tam præstans, quam ut ipsis Authores legum inspiciantur; fiet enim ut iis inspectis ratio manifesta melius possit intelligi II. Videmus multas leges præcipuè in responsis Ictorum nimis perplexè ob verborum angustiam copiamve esse scriptas, quæ intelligi optimè possent, si facti species haberi posset ex veterum monumentis. III. Multa possent intelligi ab iis, qui curiosè ea, quæ antiquitati pro temporis ejus necessitate ac usu placuerunt, investigant. ac sic plurimum est nocitum historiæ legum.

28. Nemo mihi persuaserit Justinianum fuisse Ethnicum, à Christiana fide abhorruisse (contrarium enim est in tit. C. de fide Cathol.) literarum omnium expertem fuisse & analphabetum, cum in §. 6. *proem. Inst.* ac multis aliis locis se dicat legisse leges, &c. & ignoti nulla sit cupido. Platin. de vit. Pontif. latè. Authoritas Suidæ contrariatur, ejusque sarcastici sermones, quibus alii malè feriati homines moventur, ea, quæ de Iustiniano dicuntur verè, exhibitant.

25. Nemo quoque mihi persuaserit, Tribonianum fuisse contemptorem religionum omnium ac præcipuè Christianæ, cum titulos de fide catholica Christianorum colligere ac explicare voluerit, quos præterire potuerat: Nec, quod legum fuerit nundinator; cum, qui Christianus est verè, ut eum fuisse melior est sententia, non possit talia perpetrare vel saltem non debeat præsumi. Zas. in l. 2. §. Et cum placuisses



cuiſſet verb. Injurioſe. D. de orig. jur. Calumniatur Suidas & ſimul laudat. Annon poſſet aliquid imputari Triboniano ob crebram legum in novellis & Codice mutationem? Totus n. Codex prior eſt ſublatus ob antiquationem multarum legum. *Conſt. Summa reipubl. §. 1. de Iuſtin. Cod. faciend. Iunct. Conſtit. Gordi nobis eſt. de Emend. Cod. §. 1. 2.* II. Novellæ in infinitis corrigunt priora, Dig. & Codicis, Jura. III. Ipſæ novellæ ſunt correctæ per novellas poſteriores: ex qua re non parum lucratus eſſe præſumi poteſt.

30. Cum libri Inſtitutionum ſint compoſiti poſt libros Pandect. r. §. cumque 3. & ſeq. proæm. Inſt. ſequitur Leges Pandectarum corrigi per Inſtitutionum Jura. l. fin. D. de conſtit. princ. Exempla paſſim occurrunt. Malè videretur hoc defendi. I. Cum libri Inſtitut. ante Pandect. ſint promulgati: Inſtit. n. xi. Calend. Decemb. id eſt, 21. Novemb. anno 533. ut apparet, ex fin. proæm. Inſtit. Pandectæ xvii. Januar. id eſt, 16. Decembr. 533. ut oſtendunt finalia in Conſtit. Dedit. de confirm. Digefor. Promulgationem autem oportet ſequi. II. Cum Inſtitutiones una cum Pandectis ſint confirmatæ ac robur acceperint, ejuſdem ſunt, non ſuperioris poteſtatis. Id probatur l. Tanta 2. §. pen. junct. fin. C. h. III. Cum & libri Inſtitutionum corrigantur per leges Pandectar. Ita corrigitur §. ſi quis 34. Inſt. de rer. diviſ. per l. in rem §. ſed & id 3. D. de Rei vindic. Ita §. 25. verb. vel ſpicas Inſt. eod. per l. adeo 7. §. 7. verſic. videntur D. de acq. rer. dom. Ita §. 30. in fin. Inſt. eod. per l. 37. in fin. D. de rei vindicat.

31. Codex derogat, quia & compoſitione & promulgatione, quæ demum facta eſt xvi Calend. Decemb. 534. poſterior eſt, libris Inſtitutionum & Pandectarum. Exempla ſunt obvia. Ratio dub. Imper. Juſtinianus eodem modo authoritatem probandi largitur Inſtitutionibus & Pandectis, quo Codici repetitæ



titæ prælect. *Constit. Cordi nobis est §. supradictis. 9. & §. repetita s. de Emendat. Codic.*

32. Authenticæ, titulis codicis insertæ, nullam habent per se juris auctoritatem; cum privata Icti Irnerii opera sint editæ. Itaque, si quæstio incidat, recurrendum est ad Novellas, ex quibus sunt desumptæ. Atqui videntur per usum (ubique enim allegantur à DD. ac publica fide sunt additæ in editionibus) receptæ & sic habendæ pro legib. *l. de quib. 32. §. 1. D. de legibus.*

33. Libri 60. βασιλικῶν quorum, testib. Harmenopulo & Balsamone, est author Leo Philosophus. Cujac. 18. *Observ. 36.* vel Eclogæ, uti & Novellæ constitutiones Leonis, nihil probant contra jus à Iustiniano compositum; quia Leo in occidente imperium non habuit, & ætate ejus novellæ non fuerunt receptæ, nisi essent latæ de iis, in quibus non erat jus, uti *Novell. 57: 71. 89. 102. 103. 104.* vel quæ jus vetus explicant. *ut Nov. 77.* vel suppleant. *ut Nov. 5.* Cujac. 17. *observ. 31.* Cur ergo allegantur à probatissimis authoribus? Cur hujus Imperatoris minor auctoritas quam Imperatoris Iustiniani?

34. Libri feudorum per se nihil probant in controversia civili contra jus civile. Et in materia feudali non habent auctoritatem probandi, si aliud patrio jure sit dispositum. Rosenthal. *de feud. c. 1. conclus. 9. n. 1.* Schneid. *de feud. part. 1. q. 1.* Imò nulla vis tribui iis potest, cum privato studio Ictor. Oberti de Orto & Gerardi Capagisti aliorumque sint compilati. Icti autem singulares jus introducere non possint.

35. Ubi etiam in feudis deficit jus feudale vel non sunt consuetudines, ibi jus civile obtinet. *c. 1. in fin. versic. strenuus. de cognit. feud.* Carol. Molin. *in consuet. parif. §. 1. gloss. 5. n. 72.* Annon præstat servari jus Canonicum? Sunt plurimæ quæstiones de juramento fidelitatis à vasallo præstito: in controversiis verò, quæ ad religionem jurisjurandi pertinent, sequi oportet



tet Iuris canonici dispositionem. *argum. c. novit x. de Iudic. c. fin. de foro compet. in 6. ut & in omnibus illis, in quibus periculum animæ versatur. Iason. in prælud. feudor. n. 63. citatus à Schrad. d. part. 1. quæst. 6. Rosenth. d. c. 1. concl. 19.*

*De Iuris Præceptis.*

36. Iuris præcepta sunt tria : honestè vivere, &c. I. *Iustitia* 10. §. *Iuris præcepta* 1. D. h. Imò I. sunt & alia. Quòd tibi fieri non vis, alteri ne feceris. Matth. 7. v. 12. II. Tot sunt, quot leges. *arg. l. legis 7. D. de legib.* III. Unicum tantum est. Ius suum cuique tribuere. ut patet ex definitione Iustitiæ. *pr. Inst. de Iust. & Iur.*

37. Præceptum primum pertinet ad officium hominis respectu sui ipsius : Alterum, ad offic. cuiusque respectu concivis : Tertium ad officium Iudicis, Opp. I. Videtur satius esse, ut primum ad jus naturale, alterum ad gentium, tertium ad civile referatur. D. Tim. Fab. *disp. ann. ad §. 3. Inst. de Iust. & Iur.* vel ut, primum ad mores, alterum ad personam, tertium ad res pertineat. II. Videtur, quod primum non sit Iuris præceptum, si tantum officio cuiusque erga se applicetur : cum nemo sibi faciat injuriam : nemo secum possit habere actionem, sed iustitia semper ad alterum dirigatur. Vid. Amos. *de conscientia. lib. 5. c. 2. quæst. 2.*

38. Honestatis summam habet rationem nostrum jus, uti constat ex l. 14. §. 2. l. 42. D. de rit. nupt. l. filius, q. 15 in fin. D. de cond. Instit. Opp. Jure civili concubinatus habet nomen legitimum & extra pœnam legis est. l. 1. C. ad SC. Orfic. honestus est. l. 1. D. de concubin. Permittuntur ea, quæ sunt inhonesta. l. 144. D. de reg. Iur. Non puniuntur adulteria. l. 29. C. ad l. Iul. de adult. Honesti viri nomen retinet, qui in suis ædibus lupanaria exercet. l. 27. §. 1. D. de petit. hered. Turpiter non facit meretrix, quod pro scortatione



tionem accipiat pecuniam. *l. idem si 4. §. sed quod mere-*  
*trici 3. D. de cond. ob. turp. caus.*

39. Alterum lædere prohibent omnia jura optima  
ratione. Quare ergo sunt permiffæ, I. usuræ. *t. 1. de*  
*usur.* II. Circumventiones. *l. 16. §. 4. D. de mi-*  
*norib.* III. Usucapiones *t. t. Inst. D. & c. de usu-*  
*cap.* IV. Effusiones vini ad alterum pertinentis. *l. 1.*  
*§. fin. D. de peric. & comm. rei vendit.* V. Extorsio-  
nes nummorum aliarumque rerum *l. pupillus 24. in f.*  
*D. de his, quæ in fraud. credit.* Et similes causæ, per quas  
vel personæ, vel res alterius læduntur.

40. Non licet in se scire, multo minus permis-  
sum est se occidere. I. Præceptum, non occides  
*Exod. 20. v. 13. Denteron. 5. v. 17.* generale est &  
non distinguit inter se vel Alium. II. Nemo suorum  
membrorum est Dominus *l. liber homo 13. ad l. aquil.*  
III. Si non alterum offendere vel interimere liceat,  
multo minus se. Adde his textum in *l. omne delictum 6.*  
*§. qui se vulneravit 7. D. de re militar. Baccov. de actio-*  
*nib. disp. 8. ad Thes. 9. Rudolph. Goclen. Exercit Ethic.*  
*quest. 88.* Nec aliud probatur ex textu: in *l. Sed si*  
*damnum 9. §. si ipse servus 7. D. de pecul.* Ex ratione  
I. quia volenti non fit injuria *l. 1. §. usque adeo D. de in-*  
*juriis l. non putavit 8. §. si qui, 6. D. de bon. poss. contr.*  
*tabb.* II. quia alterum non lædit, qui se lædit.

41. Expedit Reip. ne quis re sua abutatur *§. 1. in*  
*fin. Inst. de h. q. sunt sui vel alien. Iur. Opp. I. l. sed et si*  
*25. §. consuluit 11. D. de petit. heredit.* II. *l. Mavius 55.*  
*vers. vel in mare. D. de cond. & demonstr.* III. *l. in re*  
*mandata 21. C. mandat.* IV. quia licet omnia bona  
donare *l. si unquam 8. C. de revocand. donat.*

42. Quocirca non excedit limites officii magistra-  
tus, si prodigo proprio motu interdixerit bonis *l. 1.*  
*D. de Curat. fur.* Melius est coarctare hominum calo-  
res, ne cupidini dediti tristem exitum sentiant, qui  
eos post dispersum expectat patrimonium, ut de ju-  
venibus traditur *l. fin. §. Ipsum a. 5. versic. melius C. de*  
*bon.*



*bon. q. liber.* Huc eleganter facit *l. His qui in ea 12. §. fin. D. de Tutor. & Curator. dat.* Scrupulus non unus hic. 1. Iudex nisi rogatus, officium non impertit, arg. *l. Dies 4. §. 8. D. de damn. infect.* 2. Non debet homini sanæ mentis administratio rerum suar. adimi, ut nec testamenti factio. *l. ex factio 43. D. de vulg. & pupill. substit.*

43. Suum cuique tribui debet a iudice secundum conscientiam, non acta, quæ cum iudicis conscientia pugnant *l. Illicitas 6. §. 1. D. de off. praesid. Arum. Exercit. 20. Thef. 4.* Atqui nemo potest esse testis & iudex simul. Iudex debet judicare publica autoritate non ex suo consilio. Hinc orirentur infinita mala, si tantum iudici esse tribuendum: Probationes negligerentur, iudici esset potestas quidlibet statuendi.

44. Jus suum tribuitur optimè in legibus Iuris civilis. Nec dari quicquam potest quod cum tertio præcepto pugnat. Mirabilis legum romanarum ob æquitatem excellentia. Opp. Multa sunt delicta, quibus nulla poena statuta *l. Et si quis 14. §. Divus 14. D. de Religios.* Ob vilitatem personæ adultera à poena immunis est *l. Quæ adulterium 29. in fin. vers. Ha autem. C. ad l. jul. de adult.* Licet de capitali transigere crimine, *l. transigere 18. C. de transact.* & sic poenam privatis tollere. Rursus in excessu peccatur, dum filii ob peccata parentum puniuntur. *l. Quisquis 5. C. ad l. Iul. Majest.* Servo, qui non peccavit, libertas negatur, licet dominus eam conferre velit *l. prospexit 12. §. 1. D. qui & à quib. man. lib. non sunt.* In contractu perniciosè admittuntur multa contra hoc præceptum: Dum ex pacto non datur actio *l. Iurisgent. 7. §. 4. D. de pact.* Iuramento confirmata pactio, nulla pronuntiatur *d. l. Iurisg. 7. §. 16.*

EX-



## EXERCITIUM SECUNDUM.

Resp. ABRAHAMO KNIFE,  
Ultrajectino.

## De divisionibus Iuris.

## T H E S I S P R I M A.

**I**US est publicum vel privatum: sunt enim quædam publice utilia quædam privatim. *l. 1. §. hujus 2. D. de just. & jur. Opp. I.* Nulla fit mentio sacri: jus autem & sacrum est. *l. ut inter. 23. & 1. 2. C. de fide Cathol. & tit. seqq: II.* Omne jus est publicum, quia nullum jus, nisi à populo vel principe vel senatu: omnia ad Reipublicæ tranquillitatem directæ sunt. *III.* Omne jus est privatum, quia & ad privatorum commodum omnes leges pertinent. *l. 2. D. de statu hom. &*, si Reip. bene est, est & bene privatum.

2. Jus privatum comprehensum est libris Digestorum à princip. usque ad titulum libri 49. *de jur. fisci.* & magna quoque parte libri primi Codicis, & seqq: usque ad librum 10. & omnibus titulis Instit. Publicum vero à titulo Dig. *de jur. fisci.* usque ad finem: parte priori lib. 1. C. & libris tribus posterioribus. Opp. Etiam in libris Digest. à principio usque ad tit. de jure fisci, tractatur de officiis variorum Magistratuum, titulo de Senatoribus & seqq. usque ad finem lib. 1. ut & de publicanis, vectigalibus. De iisdem quoque in Codic. nec non de jurisdictione: & non tantum in Digest. & Cod. sed & Institutionibus de tutela, quæ est publicum munus *pr. Inst. de excusat. tutor.* De nuptiis, quæ etiam sunt publicæ *nov. 22. in prefat.* De hæreditatibus, legatis Principi relictis. *l. quod principi. 56. D. de legat. 2. l. fin D. qui testam. fac. poss. §. fin. Instit. quib. mod. testam. infirm. l. ex imperfecto 3. C. de Hered. instituend.* De testamentis, quæ



quæ sunt juris publici. 1. Testamenti. 3. D. qui test. fac. poss. De publicis judiciis, quæ ad statum Reip. tuendum maxime spectant.

3. Publicum jus etiam collectum est ex principiis naturalibus ac gentium. Inter animalia enim principatum vigere, *can. In apibus. 41. caus. 7. q. 1.* initia, processum bellorum, defensiones contra externam vim & similia naturæ præcepta, ex quibus jura de publico statu desumuntur, observamus. Gentes omnes magistratum agnoscunt, ac religionis alicujus opinione occupantur *l. 2. D. de just. & jur.* quod & Ethnici testantur. Aristot. 1. *de celo.* Cicero. Apud omnes legati sancti. *l. fin. D. de legation.* Jura parentum in liberos, principia dominationis publicæ, sunt sancta. *Gædd. ad l. 6. n. 11. D. de verbor. signif. Vult. ad §. fin. in fine Inst. de just. & jur.* Opp. I. Distributio juris in naturale gent. & civile tantum privato juri adscribitur. *d. §. fin. & l. 1. §. hujus 2. in fin. D. eod.* II. In Brutis nec sacrorum cura, nec sacerdotum aut magistratuum reverentia. III. Bruta nihil ad societatem tuendam conferunt. IV. Omnia publica ex usu ac necessitate uniuscujusque populi sunt. Vid. Petr. Heig *n. 4.* & Mynsing *ad d. §. fin.* Wesembec. *in paratit. n. 14. §. Ius autem privatum.*

4. Ius publicum Romanum, non est sublatum per L. Regiam. Nulla enim lege id demonstratur. Arum. *exercit. 1. th. 12.* Opp. I. Omne imperium populi in principem est translatum, Ergo & publicum jus cessat. II. Omnia publica, quæ antè per populum vel alios, quibus eam curam demandaverat populus, post per principem expediri sunt solita. Vid. Revard. *§. var. 12.*

5. Jus naturale distinctum à Iure gentium est jus, cujus principia natura omnia animantia docuit. In bruta itaque non tam cadit ius formatum quam præceptum naturæ, tanquam materia, ex qua, D. Tim. Fab. *diff. anniv. 2. ad pr. Inst. de Iur. natur. gent. & civil.*



civ. Opp. I. Bruta carent sensu, sunt rationis expertia l. 1. §. ait pretor. 3. D. si quadrupes paup. fec. dicar. nihil ergo juris, quod sola ratione valet, iis tribui potest, sive formaliter sive materialiter: nec bruta distinguunt inter bonum & malum: nihil eligunt præ alio, II. Omne jus gentium etiam naturale dicitur. §. singulorum Inst. de rer. divis. l. 1. in f. D. de furt. ergo gentium à naturali distinguere non debet: & magis, quia jus gentium est à ratione naturali, ut & ipsum jus naturale. §. 1. Inst. de jur. natur. Vall. 4. elegant. 48.

6. Educatio est juris naturalis pr. Inst. de jur. nat. gent. & civil. & storge parentum. Quis enim affectus vincit paternum l. fin. pr. C. de curat. furios? Nec jus naturale est mutatum ex eo, quod Abrahamo impositum, ut necaret filium suum. nec enim lex naturæ dispensata nec vita innocentis Isaac fuit subiecta potestati Abrahami, ut principali causæ, sed ut instrumento divini dominii & bene placiti. nec Deus voluit, licet insserit. Opp. Non jubet Deus, quæ contra naturam sunt. Non jubet Deus, quæ non vult: Deus enim semper, quod vult, facit & immutabilis est. Mal. 3. v. 6.

7. Contra naturam faciunt illustres fæminæ, quæ proprios lactare liberos dedecori sibi esse arbitrantur, & aliis eos educandos à teneris tradunt: est enim educatio à natura d. pr. Hac de re Ioann. Cas. de spher. civ. lib. 7. c. 17. Opp. Nimis hoc plebejum & servile. II. Sunt res maiores, quibus implicantur. III. Non iis doloribus afficiendæ. IV. Eligi potest eximia aliqua nutrix. Vid. Casp. Bartholin. problem. philosop. & medic. exext. 2. probl. 1.

8. Ex jure naturali descendit defensio contra vim, etiam cum nece alterius. l. 1. §. vim vi. 27. D. de vi & vi armat. Est enim hæc lex innata omnibus, ut, quæ nocent, declinent. Cicero. Opp. I. Adscribitur Defensio juri gentium l. ut vim 3. D. de iust. & iur. junct l. 1. §. fin. l. 2. eod. II. Naturalis ratio permittit se defendere l. itaque 4. D. ad l. Aquil. naturalis autem



autem ratio constituit jus gentium §. *Ius autem 1. vers. Quod ratio naturalis. Inst. de iur. natur. gen. & civili* III. Desideratur ad defensionem inculpatae tutelae moderamen *l. 1. C. unde vi.* at hoc à jure gentium vel civili, non verò à naturali.

9. Ex eodem jure est suorum defensio, ut ex ea invadens impune occidi possit. *l. 1. §. item divus. 4. D. ad l. Corn. de sicar. arg l. 2. D. de receptat. l. sed & hæ personæ. 35. D. de procurat. l. Isti quidem. 8. §. hæc quæ 3. D. Quod met. caus. l. 1. §. amplius. 3. D. de liberal. caus. l. frater 1. l. Si ut allegas. 4. C. ad l. Corn. de sicar. D. Tim. Fab. disput. anniverf. ad pr. Inst. De iur. nat. g. & civ. Opp. 1. l. 2. 3. 4. C. ad l. Corn. de sicar. l. 1. C. unde vi. ubi Permittitur tantum defensio sui corporis contra vim, ut & in d. l. ut vim. 3. D. de. inst. & jur. II. Nullo textu id permissum, & in re tanti momenti incerto jure vagari, est periculosum, Vaud. libr. 2. quest. 26. in fin.*

10. Idem admittendum in defensione extraneorum. Exemplum est in Moyse. Textus in *cap. non inferenda. 7. caus. 23. quest. 4.* quin & tenetur quisque alterum tueri & in culpa est, si id non faciat. *l. culpa. 50. D. de reg. jur. c. inferenda. & seqq. Proverb. 24. vers. 11.* Imò in crimine *l. nullum. 109. D. de reg. jur. Add. l. 2. 3. D. de noxal. act.* Hominis enim hominem beneficio adjuvari interest, *l. si serv. 7. D. de serv. exportand. Opp. I.* In culpa est, qui immiscet se Rei ad se non pertinenti *l. culpa est. 36. D. de reg. jur. ubi Gothofr. II. Præceptum Dei est: non occides. III. Multa scelera sub prætextu eo committi possent. Nemo tenetur se ob alium periculo. exponere. Vid. Dec. Cagnol. in d. l. culpa. 50.*

11. Jus gentium est jus, quod naturalis ratio inter omnes homines eosq; solos constituit *l. 1. §. fin. D. de just. et iur. Opp. I.* Hæc definitio competit & juri naturali & civili seu positivo. II. Jus gentium non est à naturali ratione sed deflectit ab ea; uti fit in bellis, servitutibus, quæ sunt juris gentium. *l. Manumissionis. 4. &*



*seq. D. de just. & jur.* & pugnant cum natura. III. Nul-  
lum est jus gentium juxta eam definitionem, cum non  
possit dari fere ullum jus, quod ab omnibus homini-  
bus pariter est receptum.

12. Non est recessum à jure gentium in furto, con-  
cesso à Deo populo Judaico ut spoliarent Ægyptios.  
quia à Deo rerum omnium domino mandatum erat  
& per hoc fiebat compensatio damni, quod per inju-  
riam passi erant Israëlita. Opp. Deus est ipsa justitia;  
justitia suum tribuit per ordinem bonum & legiti-  
mos tramites, non per peccatum: lex enim est moralis  
*non furaberis.*

13. Jus gentium, aliud est primævum, aliud secun-  
darium. Aliud enim jus à simplici, aliud à superiori  
ratione, quæ inferiorem oppositam superat, proficisci-  
tur *D. Tim. fab. disp. Anniv. ad. §. 2. de jur. natur. gent.*  
*& civ. Opp.* Non probatur hæc divisio per textum:  
unici tantum juris gentium faciunt leges mentionem  
*l. 1. §. fin. & ll. seqq. D. de just. & jur. vid. Conn. Com-*  
*ment. 5. Coras. 6. Miscell. ult.*

14. Ex jure gentium primævo sunt pleræque con-  
ventiones. In iis enim est simplex ratio hæc, ut fides  
data liberetur. *l. 1. D. de pact. l. 1. D. de constit. pecun.*  
Opp. contractus sunt ex usu & necessitate generis hu-  
mani eo modo, quo bella & servitutes *§. sed jus quod-*  
*dam. 2. vers. jus autem gent. Inst. de jur. natur. gent. &*  
*civ. l. ex hoc jure §. D. de iust. & jur.*

15. Repressaliæ descendunt ex jure gent. Uti bellum  
ex eodem jure *d. l. ex hoc jure §.* ita quoque repressa-  
liæ, quia instar belli se habent, *c. Dominus noster. Caus.*  
*23. quest. II.* Apud omnes gentes studiose id agitur,  
ut Principes subditos suos tueantur adversus iniquita-  
tes & injustitiam. In populo Judaico illustre exem-  
plum in civibus Gibæ ex tribu Benjamin *Judic. c. 19.*  
*20. & 21. D. Tim. fab. d. disp. ad §. 2. Inst. de jur. natur.*  
*gent. & civ. Opp.* non eadem forma in iis apud omnes  
gentes servatur, ergo magis juris civilis erunt. *§. 1. Inst.*  
*cod. l. 6. D. de just. & iur.* forma autem dat esse rei.

16. Ex



16. Exque rectè defenduntur. Bella uti iusta, ita & repressalia. Nihil tam debetur hominibus, quam ut iustitia administretur. Non verò aliter permittendæ, quam si omnia accedant, quæ ad hanc rem sufficiunt, de quibus Menoch. *de Arbitr. jud. Cas.* 527. Opp. I. *l. un. C. ut null. ex vic. pro al. vic. deb. et t. t. C. ne filius pro patr. & seqq.* II. Hæc res multa habet incommoda, multas iniquitates ad se trahit. III. Sunt prohibitæ repressaliæ, *Nov. 52. c. 1.*

17. Ad jus civile refertur literarum obligatio: non enim hæc aliis gentibus cognita: Unde & mutuum civile à D.D. appellatur. Gothefr. *in l. 2. §. fin. D. de reb. credit.* Opp. I. Ejus essentia consistit in mutuo: mutuum autem receptum apud omnes gentes. *d. §. 2. in fin. Inst. de jur. nat. gent. & civ.* II. Gentes omnes instrumenta de conventionibus admittunt: literarum autem obligatio substantiam suam habet in instrumento.

18. Stipulatio est juris civilis arg. *l. Sunt quidam* 17. §. 1. *D. de pæn. lunct. l. quotiens* 14. *in f. D. de nov. arg. l. si ita stipulatus* 126. §. Chrysogonus 2. *D. de verbor. obligationib. l. Ea quæ* 35. *D. de acq. rer. domin. Gædd. de contrah. & committ. stipulat. c. 2. conclus. 1.* Opp. I. Potest fieri quacunque lingua. *l. 1. §. fin. D. de verbor. obligat.* II. Acceptilatio est juris gentium. *l. An inutilis* 8. §. *fin. D. de acceptil. ergo & stipulatio, per quam fit acceptilatio.* III. Consensus facit stipulationem, aliæque gentes stipulantur & verbis contrahunt. Vid. Walther. 1. *Miscell.* 11.

19. Emphyteusis ad jus civile referenda: est enim ei per constitutionem Zenonis certa forma tributa, cum quoad perfectionem, tum quoad alia, quæ isti contractui circa naturalia sunt addita, de quibus in *l. 1. 2. 3. C. de jur. Emphyt. §. adeo. 3. Inst. de locat. & conduct.* Ibi Heig. n. 24. Donell. 9. *comment.* 13. Opp. I. Nusquam à regula, quæ est in §. 2. *in fin. Inst. de jur. natur. gent. & civil. & in d. l. ex hoc jure. in fin. D. de Inst. et iur. excipitur.* II. Receptum fuisse

B 3

hunc



hunc contractum apud Byzantios docet Aristot. 2. œconom. Et antiquissimum. ex Gen. 47. v. 24. & seqq. & Ioseph. 2. Antiq. 4. multi crediderunt. III. Vix distinguitur ab emptione, locatione d. §. ades. 3. l. 1. C. de jur. emphyt. Vid. Connan. 7. comm. 12. Arum. 15. exerc. 12.

20. In concursu juris naturalis, gentium & civilis, prædominatur Civile arg. l. bona fides. 31. D. de pos. quia habet rationem magis specialem: specialia autem generalib. sunt superiora, l. in toto. 80. D. de reg. jur. & quia ut plurimum magis æqua, aut publica ratio ex jure civili desumitur. Opp. I. Non est debitum, quod jure civili non naturali debetur. l. quod si. 3. §. 1. D. de Constit. pecun. II. Ius civile non potest mutare jus naturale, quod à Deo est constitutum. §. fin. Inst. de legit. agnat. tutel.

21. Ius naturale est immutabile d. §. f. De legit. agnat. tutel. §. pen. Inst. de jur. natur. gent. & civ. Opp. I. Servitutes, quæ contra naturam sunt, permittuntur. §. 2. Inst. de jur. person. II. Alimenta liberis denegantur. Nov. 89. c. fin. III. Matrimonia coarctantur. t. t. C. de interd. matrim. inter pupill. & c. IV. Licet cogere filium ad nuptias l. si patre. 22. D. de rit. nupt. V. Præmium meretur, qui patrem occidit l. minime. 35. D. de religiosis.

22. Civilia facile mutari possunt: sunt enim ex bene-placito Imperatorum. l. §. penul. Inst. de jur. nat. gent. & civ. Opp. I. Jus omne certum est. l. 2. D. de jur. & fact. ign. ergo immutabile. II. Nihil tam nocet Reip. quam frequens legum mutatio, Incerta per hoc omnia fiunt & datur multis ansa peccandi aliosque decipiendi.

### De Iure scripto & non scripto.

23. Scriptura in genere non est de essentia legis. Ex solo enim placito populi vel principis lex valet, l. De quibus 32. §. 1. D. de legib. l. 1. D. de constit. princip. Connan. comm. 7. n. 5. Donel. 1. comm. 13. Opp. I. Vix  
fine



sine scriptura potest esse lex. II. A legendo dicta est lex: legi autem non potest, nisi fuerit scripta. III. Et fere est apud omnes gentes receptum, ut scribatur. IV. Consuetudinem scribi non est necesse *l. 39. D. de legib.* ergo legem scribi oportet. Vide Niell. *De feud. disput. 1. thes. 2.*

24. Lex ne quidem ad existentiam requirit scripturam: legis enim existere & proponi possunt viva voce. Princeps interloquitur & lex est. *l. 1. in. D. de const. princip.* Lacædemonum leges extitere sine scriptura, Opp. Non possunt leges venire in notitiam populi, nisi beneficio scripturæ. Arum. *exercit. 1. thes. 16.* Guilielm. Forster. *disput. 1. thes. 34.*

25. Legem vero apud Romanos scriptam fuisse ordinario non dubito. §. 3. *Inst. de jur. nat. gent. & civ. l. humanum. 8. C. de legib. l. de quibus. pr. & §. 1. D. eod.* Opp. I. In definitione legis *l. 1. 2. D. eod. §. 4. Inst. de jur. nat. gent. & civ.* nulla est mentio scripturæ, II. Consensus populi tantum legem facit *d. l. de quibus. 32. §. 1.*

26. Interpretatio prudentium ad leges 12. tabb. & alia jura sine scripto venit *l. necessarium. 2. §. his legibus. 5. & ibi Anton. Fab. in rationalib. & §. 12. D. de orig. tur.* Opp. Icti utique signata & sic scripta dederunt Responfa *d. l. necessarium 2. §. 48.* II. Responfa sunt pars juris scripti §. *constat 3. Inst. de iur. nat. gent & civ.*

27. Auctoritas judicarum rerum non pertinet nec ad jus scriptum nec ad responfa prudentum, verum res judicatæ sunt fundamenta consuetudinis *l. nam Imperator 38. D. de legib. l. 1. C. qua sit longa consuet.* Opp. Sententiæ semper scribuntur. *l. hac leg. 2. & seq. C. de sentent. ex brevic. recit.* Et sic ad scriptum jus referri debent. II. Opponuntur res judicatæ consuetudini, *d. l. nam imperator. 38.* ergo non idem sunt.

28. Definitiones legis, generalius acceptæ, quas proponunt Papinianus & Marcianus in *l. 1. & seq.*



*D. de legib. emendandæ non sunt.* Opp. I. Lex non est decretum prudentum hominum, hoc est, juris peritorum, vel Optimatum tantum, sed totius populi vel Principis. II. Lex non est ipsa delictorum coercitio, sed regula, quæ modum coercendi demonstrat & imponit. III. Lex non punit eos, qui ex ignorantia delinquant, ita Furiosis, contra *l. divus. 14. D. de off. præsid.* Dormientibus, contra *Clementinam de homicid. voluntar.* Pœnam infligeret: ita ignorantibus non subveniret, contra *l. si fidejussor. 29. vers. ubi verò ignoravit D. mandat. arg. l. fin. D. de rit. nupt.* Delicta enim ex voluntate committuntur. *l. divus. 14. D. ad l. Corn. de sicar.* ignorans autem velle dici nequit.

29. Lex non obligat ante promulgationem: sciri enim lex debet. *l. leges. 9. C. h.* Sciri verò non potest, nisi promulgetur. Opp. I. Ex solo placito lex valet. *l. de quibus. 32. §. 1. D. h.* II. Nulla fit mentio in definitione promulgationum.

30. Lex, simulac pervenerit in notitiam populi per legitimam promulgationem, obligat. *l. leges. 9. verb. præscripto earum manifestius cognito. C. h.* Idem & mores indicant. Opp. I. Certa tempora huic rei sunt præscripta vel trium mensium. *Nov. 58. in præfat. vers. si autem vel duorum. Nov. 66. c. 1. vel 30. dierum, nov. 116. c. 1.* II. Debet modicum tempus dari huic rei, ne per ignorantiam quis peccet. III. Præstat hanc rem committere arbitrio Judicis, cum in facto consistat *arg. l. mora. 32. D. de usur.*

31. Legem manifestam esse oportet, &, quæ non est ullo modo, nec fieri potest manifesta, legis nomen non meretur. Quid enim sic proprium est legum, sicut claritas. *Nov. 107. c. 1. in pr. ?* videntum, ne homines nexu legum inexplicabili uti muscæ aranearum telis inretiantur, ne, cum eorum actus varie possint accipi, diversoque jure censerì, judici- bus detur facultas, leges, ut nasum cereum, flectendi. Satiùs est ut jura sint certa *l. in omni. 2. D.*



*de jur. & fact. ignorant.* Opp. I. Non nocet obscuritas in lege, quia potest peti interpretatio à principe. *l. 1. l. f. C. h.* II. Obscuritas nec contractum, nec testamenta vitiat. in contractu nocet ei qui legem dixit, in testamentis tollitur, si voluntatis possit esse interpretatio: si non possit, sequimur, quod minimum est. *l. semper. 9. D. de regul. jur.* Si nec in conventionibus, nec in ultima voluntate noceat, ergo nec legem reddet nullam.

32. Lex, quæ destituitur ratione, non valet. *l. quod non ratione. 39. D. h.* Opp. I. Multa sunt constituta contra rationem. *l. quod vero contra. 14. & seq. l. non omnium. 20. D. h.* II. Non licet inquirere in rationes legum. *l. Et ideo. 21. D. h.* III. Solo placito leges valent. *l. de quibus. 32. §. 1. D. h.* IV. Ratio opponitur legi. *l. consuetudinis. 2. C. quæ sit long. consuet.*

33. Iura constitui oportet in his, quæ ut plurimum accidunt, non quæ ex inopinato. *l. iura. 3. & seqq. D. h.* Opp. I. Oportet in omnibus iura constitui: jus enim certum & finitum esse debet. *l. in omni. 2. D. de jur. & fact. ignor.* & boni est legumlatoris omnia prævidere & ad omnia providere. II. Etiam iura sunt de raro accidentibus. *l. adeo. 7. §. insula. 3. D. de acquir. rer. domini. l. si major. 12. C. de legitim. hæredib. l. Antiqui. 3. D. si pars Hered. petat.*

34. Legis est virtus, imperare, vetare, permittere, punire. *l. legis. 7. D. h.* Opp. I. Omnis lex imperat, quia est commune præceptum. *l. 1. D. h.* Unde lex, quæ non præcipit, sed vetat, punit vel permittit, non est lex. II. Aliquæ leges vetant & non puniunt. *l. Et si. 14. §. 14. De religio.* III. Sunt leges nonnullæ, quæ tantum docent, consilia suggerunt, methodum præscribunt, non puniunt, nec permittunt, nec vetant, nec jubent.

35. Iura constituuntur generaliter, non in singulas personas, *l. iura non in singulas 8. D. h.* Opp.

B 5

I. Sin-



I. Singulæ personæ obligantur ex lege: singuli constituunt tandem remp. II. Contrarium est in constitutionibus principum singularibus §. 6. *in fin. Inst. de jur. nat. gent. & civ.* in jure singulari, de quo *in l. quod vero 14. & seqq. D. h.* III. Leges Codicis rescriptæ ad singulares personas, & quæ singulorum hominum faciunt mentionem uti *l. quoniam 23. C. de episc. & cleric. l. neque 61. C. de decurion.* indicant ad singulas quoque personas jura referri.

36. Lex sese ad futura refert. *l. leges 7. C. h.* Id procedit, nisi de præterito tempore & pendentibus adhuc negotiis sit cautum. *d. l. leges 7.* Exempla in *l. sancimus 22. §. 1. C. de sacrosanct. Eccles. l. de usuris 27. C. de usur.* Opp. Durum est nimis, ut jus ex priori lege quæsitum auferatur per posteriorem cum nemini possit vel ex decreto principis jus suum auferri. *t. t. C. ut lit. pend.*

37. Si fiat interpretatio juris ante lati, spectatur tempus legis latæ, non factæ interpretationis: quia interpretatio novum jus non facit, sed obscuritatem in lege tollit. *l. 1. l. leges 9. C. De legib.* Opp. Quod obscurum est, nullum est, *th. 31.* Non enim potest intelligi: quod intelligi nequit, pro non scripto habetur. *l. quæ in testamento. 2. D. de his, quæ pro non script. habent.* unde interpretatio demum legem facit, *arg. d. l. 9.* uti & is, qui in certum confessus est, non habetur pro confesso. *l. certum 6. D. de confess.* sed cogendus est certum confiteri: & cum certum est confessus, demum confessus esse rectè dicitur. *d. l. certum 6. §. 1.*

38. Cum quid ex postfacto circa ordinem judicii in negotio aliquo antegesto, de quo jus erat constitutum, statuitur, sequi oportet in lite ordinem post præscriptum, verum in decisione controversiæ ipsius, jus ante latum, Panorm. in *c. fin. de constit.* Opp. I. Negotium est principale, ejus jus etiam ordo judicii sequi debet secundum regulam: principale ad se trahit accessorium. *arg. l. in rem. 23. §. 3. D. de rei vind.*

II, Lex



II. Lex de ordine ad futura spectat negotia, non præterita. *d. l. leges. 7.* ac sic in eo negotio, quod gestum est antè, non potest obtinere.

39. Leges, quæ etiam de præterito agunt, non possunt accipi de iis, quæ plene sunt transacta vel sic iudicata, ut nulla possit esse appellatio *d. l. Tanta §. 23. C. de vet. Iur. enucl.* Idem etiam statuo, si lata sit sententia de lite, à qua appellatum est: quia, si sententia ab inferiori iudice sit lata, terminata est lis *l. 1. D. de re Iudic. & ita est satisfactum. d. §. leges. 23. & Nov. 19. c. 1. in fin.* II. Iudex appellationis iudicat de iniquitate sententiæ *l. 1. D. de appellat*: ea vero eo tempore non fuit iniqua.

III. Initium cuiusque rei spectandum. *l. 3. C. ad SC. maced. l. In ambiguis 85. §. 1. D. de regul. Iur.* nec casus adventitius attendendus est *l. Iulianus 6. D. quib. manum. non licet.* Tuld. *ad h. tit. C. n. 4.* Opp. I. Sententia cum effectu non est, cum potest appellari, *l. & post rem. 7. l. post rem 11. D. de Transf. II. Nov. 19. c. 1. in fin. verb. aut decreto aut transacione finis acceptus est.* Finis autem non est, cum appellatio est instituta. III. *d. §. leges. 23.* ubi requiritur, ut iudiciali sententia sint controversiæ finitæ sive absolutæ.

40. Verba legis posterioris ita concepta, *siquis fecerit*, ad futura negotia pertinent: quia, cum ipsa lex ad futura pertinet, in dubio non aliter potest id explicari, quam quod de futuris loquatur. *d. l. leges 7. Tuld. d. loc.* Opp. Debet voluntas legislatoris & ejus interpretatio in dubio requiri. *l. 1. l. leges. 9. l. fin. C. h.*

41. Præceptum, *d. l. leges. 7.* locum etiam habet in pænalibus, ut delicta non secundum novam sed veterem legem puniantur: generaliter enim *d. l. 7.* concepta est: pœnæ molliendæ *l. interpretatione 42. D. de pæn. Odia restringenda. c. odia de reg. jur. in 6. l. factum. 155. §. fin. D. eod.* Est expressus textus. *in l. 1. D. de pæn.* Ratio dubit. Leges volunt non condemnatos ex antiquiore lege, sed nondum iudicatos & reos oblatos

ob.



ob crimen ante commissum ex nova lege puniri;  
*l. fr. vers. si quis tamen D. ad l. fab. de plagiar.* II. Ut  
 novatio perimit priorem obligationem. *l. 1. D. de  
 novat.* Ita nova lex priorem legem *l. fin. D. de con-  
 stitut. princ.* III. Licitum est iudici exasperare  
 supplicium. *l. Aut facta. 16. §. fin. D. de pen.* cur non &  
 idem legislatori deferendum est? Vult enim, ut lex  
 vigeat in summo gradu & sic in præteritis quoque  
 locum habeat. Nec etiam per novam pœnam lex  
 prior tollitur, sed augmentum aliquod accipit: au-  
 gmentum verò non constituit novam speciem, verum  
 ad aliud, quod principale est, accedit, eique ac ejus juri  
 cedit *arg. l. etiam si 8. ubi Barthol. & Bald. C. de jur.  
 dotium l. inter socerum. 26. §. cum inter. 2. in fin. D. de  
 pact. dotal.* IV. Non potest legem invocare qui ipse  
 in legem commisit, ut loquitur Tryphon. *in l. auxilium.  
 37. in fin. D. de Minor.* ac reatus omne beneficium ju-  
 ris & omnem honorem excludit. *l. 1. C. ubi senator vel  
 clariss.*

42. Scire leges, non est verba tenere, sed vim ac  
 potestatem. *l. scire. 17. D. h. non enim leges verbis,  
 sed rebus imponuntur. l. omne. 2. C. comm. de legat. &  
 fideicom. Rat. I. dub.* Verba sunt maxime attendenda  
 cum exprimant vim ac potestatem: nec legislator  
 quid dixisse, quod ante non agitaverit mente, præsu-  
 mitur. *l. labeo. 7. §. Servius. 2. vers. ceterum. D. de su-  
 pell. legat.* II. Periculosum est arbitrio iudicis com-  
 mittere, ut is, verbis neglectis, vim ac potestatem  
 aliam, quam verba habent, affingendi facultatem ha-  
 beat: nec enim legis auctoritas est in arbitrio judican-  
 tis *l. 1. §. quorum. D. ad. S. C. Turpil. l. ordine. 15. D. Ad  
 municipal.*

43. Iura singularia, quæ contra rationem juris  
 communis constituta sunt, non sunt producenda ad  
 consequentiam *l. quod verò 14. & seqq. & h. Rat.  
 dub. I.* SCtum Macedonianum continet jus singu-  
 lare, attamen extenditur per interpretationem: agit  
 enim



enim de filiis, & porrigitur ad filias. *l. sed si paterf. 9. §. 2. D. ad. S. C. Macedon. & ad nepotes. l. filium. 14. D. l. si filius 6. §. 1. C. eod.* II. Jura singularia sunt beneficia: beneficia verò sunt plenissimè interpretanda *l. beneficium. 3. D. de constit. Princ.*

44. Quæ in favorem introducuntur, non sunt durior interpretatione detorquenda in odium *l. nulla. 25. l. quod. 5. C. de legibus. c. quod ob gratiam. 61. de reg. jur. in. 6.* Exempla sunt & in pactis. *l. ea lege. 51. D. locat. l. sabinus. 9. D. de in diem addict. l. cum venditor. 2. & seq. D. de leg. commiss. Badius. in d. l. nulla. 25. D. h. Rat. dub. I.* Ius ad impetrationem & commodum constitutum retorquetur directo in odium, non tantum à læso. *l. 1. §. 1. D. quod quisque jur. sed & à quolibet alio. l. si quis iniquum. 3. §. hac pena. 2. D. eod. in tantum ut & locum habeat pæna, licet is, qui impetravit, eo non sit usus d. l. si quis iniquum in f. pr. II.* Pactum in favorem emptoris appositum retorquetur in detrimentum *l. si vina. 6. D. de peric. & comm. res vendit.* III. Favor est, quod servi non contra donum torqueri possint, at idem in odium Domini vergit, quia nequeunt torqueri pro domino *l. pridem 6. l. [Servos 4. C. de question. IV. Cui ita favet sententia, ut Ingenuus fiat, amittit favorem aureorum annulorum l. intra. 2. D. de jur. aureor. annul. V. Ex favore est Iudæis concessum, ne conveniantur die sabbathi; hoc retorquetur in odium, ut etiam alios eo die non conveniant. l. die sabbathi 13. C. de Iudæis.*

EXER.



## EXERCITIUM TERTIUM,

Resp. HENRICO HAKE,  
Bremenſi.

*De Antinomiis primum.*

## THESIS PRIMA.

Scholis & Tribunalibus noxium eſt, facile admitti,  
ſcorradi, circumferri, oſtentari ac juventuti ope-  
ram danti legibus iuſtillari antinomiarum farragi-  
nem. Scholis, quia auditores incertis eo modo imbu-  
ti principiis non habent, ubi tutò conſiſtant: omnia  
iis ſunt ſuſpecta: ſiniſtrè de arte Juris ſentiunt ejuſq;  
authoribus: ſemper hæſitantes nihil quicquam pro-  
ficiunt: non ſcrutantur veras rationes rerumque  
momenta. Tribunalibus, quia Judices perperam antè  
edocti, ſi probi ſint, nunquam non fluctuant, nun-  
quam conſcientiis ſuis ſatisfaciunt: ſi improbi ſint,  
dum de lege non ſecundum eam indicare ſibi arbi-  
trantur eſſe permiſſum, veritati præjudicium, ini-  
quas litigantium Juri ſententias, Reip. pernitiem fa-  
bricant & libidini ſuæ inſervientes tantum-non æqui-  
tatem ac certa jura ſubvertunt. Ratio dub. I. Non  
eſt id noxium, cum facilima hæc ſit inſtituendi me-  
thodus: Quod enim aliàs maximis laboribus vix pot-  
eſt obtineri, id unico dicto, *Eſt antinomia*, ſine mo-  
leſtia ſtudioſi conſequuntur. Præſtat nodos Gordios  
enſe unicoque ictu deſecari, quam nimium perplexa  
ac indiſſolubilia ineptè irritò conatu velle diſſolvere.  
II. Qui pugnantiam inter leges eſſe frequentem aſ-  
ſerunt, incerta nec tradunt nec tranſmittunt jura, ſed  
unam præ alia eligunt ſanctionem, vel plurium Do-  
ctorum calculo approbatam, vel æquioſorem. Ron-  
chegall. in pr. l. In duobus 3. n. 45. D. de duob. reis.  
Baro ad tit. Inſt. de rer. diviſ. II. Cum in antino-  
miis



miis minima Juris pars consistat, non reddent eæ jus incertum vel certum turbabunt: nec in modico magnum est damnum. *arg. l. si debitor. 21. in fin. pr. D. de Indic. l. Scio illud 4. D. de restitut. in integ.* I V. Maximè prodest & Scholis & Tribunalibus veritas, ejusque plena agnitio: Fides atque industria eorum tam laude, quam honestate ac pariter pietate non caret, qui veritatem in publicas aures lucemque deduxerint. *l. nulli. 28. §. fin. C. de Episc & cleric.* Qui agnoscunt contraria in legibus, veritatem agnoscunt: cæteri, qui ea non admittunt, somniis juventutem ac figmentis instruunt: qua re nihil perniciosius.

2. Novum & insolens non est, ut in artibus aliquis *εὐαὶολοφανῶν* reperiatur numerus, qualis & in facto codice non exiguus. Conferantur loca subsequencia! Genes. 46. *vers.* 27. ubi de septuaginta, cum Actor. 7. v. 14. ubi de septuaginta quinque. I I. Deuteron. 29. v. 4. ubi Deus non dedit oculos ad videndum, aures, &c. cum Ezech. 12. v. 2. ubi dedit Deus oculos, &c. I I I. Mich. 5. v. 2. ubi Bethlehem, minima dicitur: cum Math. 2. v. 6. ubi non minima. I V. 1. Samuel. 16. v. 21. 21. ubi David ad Saulem missus stabat coram rege eique delectus fuit armiger: cum 1. Samuel. 17. v. 55. ubi David nec Regi, nec Abnero, militiæ præfecto, notus fuit. V. Malech. 3. v. 6. ubi Deus non mutatur: cum Jerem. 18. v. 8. 11. ubi Deus mutat propositum. V I. Actor. 9. v. 7. ubi audiverunt vocem ac neminem conspexerunt: cum Actor. 22. v. 9. ubi lucem conspexerunt & vocem non audiverunt. V I I. Actorum 15. v. 10. ubi jugum non potest portari: cum 1. Joan. 5. v. 3. Matth. 11. v. 30. ubi onus dicitur leve. V I I I. ad Rom. 10. v. 9. ubi verbum est notum: cum ad Rom. 16. v. 25. ad Ephes. 3. v. 4. ad Colossens. 1. v. 26. ubi mysterium incognitum. I X. Ad Roman. 11. v. 34. ubi mens Dei incognita, uti & 1. ad Corinth. 2. v. 16. cum 1. ad Corinth. 2.



v. 12. & 2. ad Corinth. 5. v. 1. ubi mens & gratia Dei nota. VIII. 2. Petr. 1. v. 19. ubi sermo est lucerna in obscuro: cum 2. Petr. 3. v. 16. ubi difficultia intellectu in verbo. IX. 1. Joann. 1. v. 8. ubi omnes peccatores: cum 1. Joann. 3. v. 9. ubi homo non potest peccare. Nemo verò sanus ac pius negaverit, hæc & similia sexcenta commodâ interpretatione ac distinctione conciliari posse. Ita quoque in omnibus artibus ac scientiis summa ope nitendum, quò veritas ex variorum locorum collatione & ad eam factâ genuinâ explicatione eruatur. Ratio dubit. Malè hæc comparantur. Nam in verbo Dei nullus est nec potest esse error: cum sancti homines non ex suo lubitu, sed acti à Spiritu Sancto sint locuti. 2. Petr. 1. v. 21. ac tota scriptura sit inspirata divinitus. 2. ad Timoth. 3. v. 18. Jurisprudencia verò profecta est ab hominibus, qui falli, errare ac fallere potuerunt, & quibus fuit impossibile, in tanta rerum ac materialium copia ac varietate, omnium meminisse. *l. Tanta 2. pr. versic. ut nihil neque contrarium C. de Iur. Veter. enucleand.* Nihil in hisce terris perfectum dari potest.

3. Statuo itaque nullam dari vel demonstrari posse liquidam & certam in Jure civili contradictionem. Convenit id scopo ac mandato Justiniani in *Constit.* Hæc, quæ §. *Quibus 2. De nov. codic. faciend. Constit. Cordi nobis est. §. supradictis.* 3. *De Emendat. Codic. l. 1. §. nulla 8. C. de vet. jur. enucl.* Ejusdemq; testimonio in *D. l. Tanta 2. §. contrarium 15. C. eod.* Si quid occurrat, quod non benè videtur aliis locis respondere, satius est agnoscere nostri ingenii judicii que hebetudinem, quam auctores Juris, qui grato animo magis excusandi essent, oscitantia ac studii rerum malarum insimulare, ac iniquè criminari. Agimus quippe legum Interpretes non Censores ac Dictatores: nostrum itaque non fuerit, quæ sæpe magna est, imperitiam nostram aliis imputare, quibus nihil imputandum est: non nostris placitis



leges, sed legibus, quas invenimus, placita subjici oportet. Demus potius aliquid justæ interpretationi, diversitati materialium, factorum, personarum, rationum, quam jura tantis laboribus digesta injuriosè rejiciamus. Non verborum cortici, sed menti, æquitatis regulis apprimè inhærendum. Eleganter Zasius in *Epistol. ad Claud. Cantuunc.* Ratio dubit. I. Non scopum ac intentionem cujusquam tantum, ne quidem Imperatoris, spectari convenit, sed veritatem. A judicio enim subindè discordat effectus. *Nov. III. in pref.* II. Testimonio Imperatoris non credendum; cum testis sit in propria causa. *l. nullus 10. D. l. omnibus C. de testib.* III. In legum decisionibus sequimur quidem dispositionem Imperatoris Justiniani, sed non in ejusmodi causis, de quibus disputatur in præsens: ita nemo observat quinquenniū, præscriptum studio juris in *Const. Omnem §. sed quia. 5. vers. Quibus de meth. ac rat. jur. doc.* Non nemo scribit commentarios directò contra præceptum Imper. in *d. l. Tanta 2. §. hoc autem 21. C. de vet. jur. enucl. & Const. Dedit §. illud autem 21. de Confirmat. Digestor.* IV. Præstantissimi Interpretes antinomias esse varias contendunt. Inter hos Egvinar. Baro in *50. Decision. Justin. & 3. Man. D. lib. 18.* Connan. 1. Comment. 15. n. 4. in fin. Donell. 8. *comm. 11.* Duaren. in *l. fructus §. si fundum D. solut. matrimon.* Mudæ. in *l. si servus 24. D. de act. Emt. Constal. in l. si unus 27. D. de pact.* Covarruv. 1. *variar. resol. 3. n. 7.* Non in inutili pulvere versabimur nec ociabimur, si nonnulla loca proponamus, inter quæ contradictionem nonnulli ponunt, vel de quorum conciliatione aliqui tantum non desperant, aut de quibus potest dubitari: primùm quidem ex Institutionum libris, processuri post ad Digestorum leges & Codicem. Ratio. dub. Si in aliquibus locis possint solvi difficultates, ergo non in omnibus. Ut itaq; scrupulus omnis eximatur, permitto cuilibet hac disputatione ex Institutionibus, in medium proferre, quæ posuimus, alia loca, quæ li-

C

ca, quæ li-



ca libuerit; ut ita ex amica dispositione & contrariorum oppositione, id, quod in rem obtinet argumentis consequi queamus.

4. Imperator ait §. *sed naturalia* 11. *Instit. de jure natur gent. & civil.* Jura, quæ quæque Civitas sibi constituit, i, civilia mutari solere tacito consensu populi sive consuetudine. Idem Julianus in l. *De quibus* 32. §. 1. *D. de legibus.* Constantinus verò in l. *Consuetudinis.* 2. *C. quæ sit long. consuet.* legem nullam vinci à consuetudine.

5. Imp. pr. *Instit. qui & quib. ex caus. manum. non lic.* eum, qui in fraudem creditorum manumittit nihil agere. Cum hoc faciunt Theodos. & Valent. in l. *non dubium* 5. *C. de legib.* ubi & regula est: Qui quid facit in fraudem, nullius momenti rem agit. Et Julianus in l. *cum hereditas* 5. pr. *D. qui & a quib. manum. lib. non fiant.* libertates in testamento datas in fraudem creditorum non competere. Iulianus verò in d. l. *cum hereditas* 5. §. *si Titius* 2. libertates ita datas rescindi in l. *si quis integris* 7. *D. eod.* Interpellari & Alexand. in l. 1. *C. qui manumitt. non poss. revocari.*

6. Imp. Inter parentes & liberos adoptivos, licet adoptionis vinculum sit solutum, prohiberi matrimonium §. *Ergo* 1. in fin. *Instit. de nupt.* Gajus verò in l. *Quinetiam* 55. §. 1. *D. eod.* patris adoptivi matrem, materteram, neptem ex filio, facta mei emancipatione, à me duci posse.

7. Imperator, nuptias citra parentum consensum initas esse nullius momenti; liberos ex eo natos non haberi pro legitimis. §. *si adversus ea* 11. *Instit. de nupt.* Idem paulus in l. *nuptiæ* 2. *D. eodem.* Verum Ulpianus: certo jure nos uti, ne bene concordantia matrimonia fortè & liberis subnixa, jure patriæ potestatis turbentur. l. 1. §. *fin.* *D. de liber. Exhibend.* Et idem: Paulus matrimonia sine voluntate patris contracta non dissolvi: contemplatio enim publicæ utilitatis privatorum commodis præfertur. lib. 2. *sentent. Tit.* 19. §. *Eorum.*

*sed*



8. Imp. Adoptatum ab extraneo non transire in potestatem hodiè §. *sed hodiè Inst. de adoption.* allegans constitutionem suam in *l. pen. C. eod.* Et nihil filium consequi, quam jus succedendi ab intestato D. §. *sed hodiè.* Ipse verò d. *l. pen. pr. versic. & tale vitium corrigentes sancimus*, eum in alienam familiam, i. potestatem translatum. Et ibidem §. *fin. autem 2.* Emancipari, i. à patria potestate liberari. Et §. *sed ea omnia 14. Inst. de heredit. q. ab intestat. defer.* ei tribui jura, ac si, i. non verè in patris potestate mansisset.

9. Tutorem à patre datum filio emancipato confirmari sine inquisitione. §. *fin. Inst. de tutel.* Verum Tryphoninus in *l. In confirmando 8. & seqq. D. de conf. tut.* confirmari cum inquisitione.

10. Imperator, Tutorem filiis datum non videri datum nepotibus §. *fin. Inst. qui testam. tutor. dar.* Et Ulpianus *l. Quid si nepotes 6. D. de testamentar. Tut.* Iavolenus verò, Filiorum appellatione omnes Liberos intelligi *l. Filii 84. D. de verbor. signif.* Et Callistratus, liberorum nomine omnes descendentes *l. liberorum 220. pr. D. eod. & naturam docere*, quod parentes pii filiorum appellatione omnes, qui ex se descendunt, contineant. Nec enim, inquit, dulciori nomine possumus nepotes nostros appellare, quam Filii. d. *l. liberorum 220. §. fin.*

11. Imp. Libertatem non amitti per deportationem §. *minor 2. Inst. de capit. diminut.* Callistratus verò in *l. cognitionum 5. §. consumitur fin. D. de var. & extraord. cognit.* per deportationem adimi libertatem.

12. Imp. Romæ præfectum urbi vel Prætorem secundum suam jurisdictionem tutorem dare posse §. *sed hoc jure 4. Inst. de Attilian. tutor.* Ulpianus verò in *l. tuto 6. §. Tutoris dato 2. D. de tutel.* Tutoris dationem non esse Jurisdictionis.

13. Imp. Tutorem statim in ipso negotio præsentem debere authorem fieri. & nihil agi, si post tempus, per epistolam tutoris autoritas interponatur. §.



Tutor. 2. *Inst. de Author. tut.* & Gajus in *l. Obligari* 9. §. Tutor. 5. *D. eod.* Ulpianus verò in *l. si quis mihi* 25. §. *Iussum* 4. *D. de acquir. vel omitt. heredit.* auctoritatem interponi perfecto negotio: & Gajus in *d. l. obligari* §. *fin.* scriptis auctoritatem approbari inter absentes.

14. Imp. Adolescentes invitos non accipere curatores nisi ad litem §. *Item inviti* 2. *D. de Curatorib.* Ulpianus verò, Adolescentes curatorum auxilio regi, nec iis rei suæ administrationem committi debere, quamvis rem suam benè gerentibus *l. 1. §. fin. D. de minor.* Et Callistratus, officium Tutorum, non aliter finem accipere, quam constitutis curatoribus *l. à Tutoribus* 33. *D. de administ. tutor.*

15. Imp. In locum absentis Reip. causa, qui tutor erat, Curatorem interim dari §. *Item qui* 2. *Inst. de Excus. tutor.* & Paulus in *l. In omnem* 15. & *seq. D. de tut. & Curator. dat.* nec cum reversus fuerit liberari, sed tutelam eum recipere cogendum *dd. ll.* Paulus verò, in *l. Quasitum* 12. *D. de Tutel.* & Ulpianus, in *l. si Tutor* 9. *pr. D. de Tutel. & rationib. distrab.* Tutorem interim dari.

16. Imp. Imperitum literarum excusari à tutela, quamvis sufficiat ad administrationem negotiorum §. *similiter* 8. *Inst. de Excusat. tutor.* Modestinus vero, Ejus, qui se negat literas scire, excusationem accipi non debere, si modo non sit expers negotiorum *l. si duas* 6. §. *fin. in fin. D. eod.*

17. Imp. Possit tutorem, antequam incipiat tutelam gerere, suspectum quasi removeri §. *suspectus autem* 5. *Inst. de suspect. tutor.* Ulpianus vero, non posse tutorem suspectum postulari, si quid antè admissum ab ipso vel in bonis pupilli vel in tutela, *l. Tutor* 3. §. *nunc videamus* §. *versic. Quod si quid. D. eod.*

18. Imp. Littora esse rem communem juregentium §. *Et quidem* 1. & §. *littorum* 5. *Inst. de rerum division.* Celsus vero, littora populi romani esse, *l. littora* 3. *D. nequid in loc. public.* ac sic proprie publica *l. Bonas* 18. *D. de verbor. signif.*

19. Imp.



19. Imp. in §. *Quum ex aliena* 25. *Inst. de rer. divis.* frumentum ex alienis spicis excussum ejus esse, qui excussit, cum novam speciem faciat: Gajus verò in *l. Adeo* 7. §. *cum quis* D. *versic. videntur* D. *de acq. rer. dom.* frumentum id esse domini spicarum, non ejus, qui excussit: quia excutiens speciem novam non facit, sed eam, quæ est, detegit, hoc æquissimum est.

20. Imp. in §. *cum in suo* 29. *Inst. de rer. divis.* dari generaliter, ex ll. 12. tabb. tam contra eum, qui bona fide ædificavit, quam eum, qui in mala fide actionem in duplum. Idem Paulus in *l. In rem* 23. §. *Tignum* 6. D. *de rei vindicat.* Idem verò Paulus, leges 12. tabb. velle precium, hoc est, veram æstimationem solvi *l. Qui res suas* 98. §. *fin in fin.* D. *de solution.* & Ulpianus actionem in duplum pertinere ex ll. 12. tabb. ad tignum furtivum *l. 1. D. de tign. junct.* nec non Paulus in *l. De eo, quod* 63. D. *de donat. int. vir. & uxor.*

21. Imp. Eum, qui duplum est consecutus, non posse diruto ædificio materiam vindicare, d. §. *Cum in suo* 29. *in fin.* Idem Gajus, in d. *l. adeo* 7. §. *Cum in suo* 10. *in f.* D. *de acq. rer. domin.* Ulpianus vero in *l. sed si* 2. D. *de tign.* extrinsecus, i, extra duplum, dari rei vindicationem.

22. Imp. in §. *Ex diverso* 30. *Inst. De rer. div.* malæ fidei possessorem amittere materiam, ex qua in alieno solo ædificavit; quia semper ei potest objici culpa. Idem Gajus in d. *l. adeo* 7. §. *Ex diverso* 12. Ulpianus verò, *l. Iulianus* 37. *in fin.* D. *de rei vindicat.* concedendum esse malæ fidei possessori, ut sine dispendio domini aræ tollat ædificium, quod posuit: Et Imp. Gordianus in *l. Donum.* 5. C. *eod.* habendam esse in malæ fidei possessore rationem sumtuum necessariorum, utiles posse tolli.

23. Imp. Tabulam picturæ cedere §. *si quis in aliena* 34. *Inst. de rer. divis.* Idem Gajus in *l. Qua ratione* 9. §. *sed non.* 2. D. *de acq. rer. dom.* Paulus verò in *l. rem* 23. §. *sea & id* 3. D. *de rei vindic.* Picturam tabulæ cedere, ut accidens subjecto.

C 3

24. Imp.



24. Imp. in §. *si quis à non domino* 35. Inst. de rer. divis. fructus perceptos esse indistinctè bonæ fidei possessoris, sive sint naturales, sive industriales. Idem Paulus in l. *Bonæ fidei* 48. D. de acquir. rer. domin. Idem Julianus in l. *Qui scit* 25. §. 1. vers. *porro bonæ fidei*. D. de usur. & Gajus in l. *In pecudum* 28. pr. D. eod. Pomponius verò in l. *fructus* 45. D. eod. tantum industriales, non naturales esse possessoris per perceptionem.

25. Imp. d. §. *si quis à non domino*. de consumptis fructibus agi non posse, & Paulus in l. *Sed & loci* 4. §. *post litem* 2. in f. D. Fin. regund. Possessorem lucrari fructus quos bona fide percepit & consumpsit. Imp. verò Ælius Ant. possessorem teneri restituere fructus etiam consumptos, quatenus est factus locupletior, l. 1. C. de petit. heredit.

26. Imp. Partum ancillæ non esse in fructu. §. In *pecudum* 37. versic. *Partus* Inst. de rer. divis. Idem Ulpianus in l. *vetus fuit questio* 68. D. de usufruct. Paulus vero, Partum in fructus computandum. l. *Falc.* 24. §. 1. D. ad l. *Falc.* Et in reditu esse l. *Resp.* 14. §. 1. D. de usur.

27. Imp. in §. *Thesauros* 39. Inst. de rer. division. Thesaurum, in loco religioso inventum, esse insolidum inventoris. Callistratus verò in l. *non intelligitur* 3. §. *si in locis* 10. D. de Iur. fisc. eum pro dimidia parte inventori, pro dimidia Fisco cedere.

28. Imp. in §. *fin.* Inst. de rer. divis. res, ob tempestatem navis levandæ causâ ejectas in mare, manere prioris domini. Ulpianus verò in l. *Falsus creditor* 43. §. *si jactum* 11. vers. *Et si quidem* D. de furt. Credendum esse, eum, qui rem ejectam ex navi invenit, rem eam facere suam, nec furtum committere.

29. Imp. Servitutem esse urbanam, jus cloacæ habere §. 1. Inst. de servit. rust. & urban. prædior. Nèrarius verò in l. *Rusticorum* 2. D. de serv. rust. præd. esse rusticam.

30. Imp. servitutes pactionibus & stipulationibus con-



constitui. §. fin. *Inst. de Servitut.* Paulus verò in *l. Obligationum* 3. *D. de Obligat. & Actionib.* Obligationum substantiam non in eo consistere, ut Servitutem nostram faciat.

31. Imp. Vestimentorum esse quasi usumfructum §. *Constituitur* 2. *Inst. de usuf.* Ulpianus autem, esse eorum usumf. verum *l. si ususfructus* 9. §. *si vestis* 3. *D. usuf.* quemad. caveat. *l. sed siquid* 15. §. *Et, si Vestimentorum* 4. *D. de usuf.*

32. Imp. in §. *finitur* 3. *vers. nam cedendo Inst. t. de usuf.* per cessionem extraneo, 1, alii, quam proprietario, factam, nihil agi. Ipse verò, in *fin. §. 1. Inst. de usu & habitat.* Usumfructum locari, vendi, concedi posse. Et Ulpianus, in *l. arboribus* 12. §. *usufructuarius* 2. *D. de usuf.* Pomponius verò, in *l. si ususfructus* 66. *D. de Iure dot.* Usumfructum extraneo cessionem interire & proprietario acquiri.

33. Imp. Exustâ domo usufructariâ, ne quidem areæ usumfructum manere. *d. §. Finitur* 3. in *fin.* Idem verò in §. *Sacræ* 8. *Inst. de rer. divis.* locum, in quo sacræ ædes sunt ædificatæ, manere sacrum etiam diruto ædificio. Et Paulus in *l. sed & eo* 9. *D. quib. mod. usuf. amitt.* Usufructuarius posse uti solo, in quo Villa usufructuaria fuit, quæ jam diruta est. Idemque, domo exustâ manere jus pignoris in area. *l. Paulus* 29. §. *Domus* 2. *D. de pignorib.* Et Marcianus à pignore solvendo ad usuf. interitum valere argumentum. *l. sicut* 8. *D. quib. mod. pign. solv.*

34. Imp. Errorem falsæ causæ usucapionem non parere §. *Error* 6. *Inst. de usucap.* Idem Paulus in *l. 1. D. pro Donat.* & Ulpianus *l. 1. §. fin. D. pro dot.* Paulus verò in *l. nunquam* 31. §. *fin. D. de usucap.* Errantem in causâ, usucapturum.

35. Imp. Maritum esse Dotis dominum *pr. Inst. quib. alien. non lic.* Ulpianus verò in *l. denique* 3. §. *Er-gò etiam* 5. *D. de minorib. & l. in eum* 16. *D. de religios.* Dotem esse proprium fœminæ patrimonium. Idem



Africanus in *l. Filium* 4. D. de Collat. bonor. Et Papinianus in *l. Pater* 14. D. ad *l. falcid.*

36. Imp. Testamenta non habere vires, nisi fiant unico contextu §. *Sed cum paulatim* 3. in fin. *Inst. de Testam. ordinand.* Idem Ulpianus in *l. Heredes palam* 21. §. fin. D. qui testam. fac. poss. Africanus verò, posse intervenire interim tractatum de mandato *l. Quidem, cum* 46. D. de hered. *Instit.* Ulpian. Pignus posse constitui *l. non est mirum* 26. pr. D. de pign. act. Et ipse Imp. multa alia posse intercedere *l. Cum antiquitas* 28. C. de testam. ordin.

37. Imp. Legatarium inter testes ad confirmationem testamenti admitti & per hoc testamentum non vitiari §. *legatariis autem* 11. *Instit. de testam. ordin.* Idem Ulpianus in *l. Qui testamento* 20. pr. D. *Qui testam. fac. poss.* Pomponius verò, in *l. Nullus* 10. D. de testib. Nullum esse testem in re propria idoneum, & Ulpianus in *l. 1. §. in propria* 11. D. *quand. appell.* Eam esse propriam causam cujus emolumentum vel damnum ad aliquem suo nomine pertinet.

38. Imp. Ad testamentum filii. de castrensi peculio testantis post missionem, patrem inter testes adhiberi non posse §. *In testibus* 9. vers. *Sed si filiusfam.* *Inst. de testam. ordin.* Ulpianus verò, in *d. l. Qui testamento* 20. §. *per contrarium* 2. D. *qui testam. facer. poss.* Patrem indistincte posse esse testem in testamento filii, de Castrensi peculio disponentis.

39. Imp. Testamentum factum inutiliter ante militiam non confirmari ex eo quod Testator sit factus miles, nisi dicto vel facto voluntatem eam, cum miles est, probaverit. §. *sed & si quis* 4. *Inst. de Testam. milit.* Idem Julianus in *l. Tribunus* 20. §. 1. D. *cod.* Ulpianus verò, sufficere, si militis voluntas non sit contraria. *l. In fraudem* 15. §. *Testamentum* 2. D. *cod.*

40. Imp. Filiumf. non posse testari de ullis bonis, exceptis tantum castrensibus vel quasi & sic  
nec



nec de adventitiis. in quib. pater non habet usumfr. *pr. Inst. Quib. non est permiss. fac. testam. & in l. pen. C. qui testam. fac. poss.* Papinianus vero in *l. Imperator 50. D. ad Sc. Trebell. Filiumf.* in bonis iis, in quib. patri non est datus ususfructus, militi comparari. Filiusf. autem miles potest testari: & ipse Imp. Duntaxat permissum esse filiof. testari de bonis, in quibus patri est constitutus ususfructus *l. fin. §. Ipsum autem s. versic. filiis a. famil. C. de bon. quæ l. b.* & sic consequenter concessam testandi facultatem in bonis, in quibus est patri ademptus ususfructus. Idem in *Novell. 117. c. 1. §. 1.*

41. Imp. Impossibilem conditionem Institutionibus & legatis adjectam pro non scripta haberi *§. Impossibilis 10. Inst. de hered. Inst.* Papinianus verò, per adjectionem ejusmodi conditionis, testamentum infirmari *l. filius, qui 15. D. de condit. Inst.* Et Marcianus in *l. si Titius. 16. D. eod.* Nec non Imp. *§. fin. Inst. de legat. in fin.* legata impossibilia, legib. interdicta, aut alias probrosa non valere.

42. Imp. Sufficere, ut cui plures conditiones disjunctim sunt adscriptæ, cui libet, obtemperet. *§. si plures 11. in fin. Inst. de hered. Instit.* Idem & Florentinus in *l. si plures 17. D. de condit. Instit.* Imp. vero, in *l. Generaliter 6. C. de Instit. & substit.* omnes partes conditionum, disjunctim appositarum, esse implendas. & Julianus in *l. si is, qui ducenta 13. §. utrum, 3. D. de reb. dub.*

43. Imp. Si instituto heredi, coherede substituto dato, alius fuerit ei substitutus, ad utramque partem substitutum admitti *§. sed si instituto pen. Inst. de vulg. substit.* Scævola vero in *l. Qui habet 47. D. eod.* non pertinere ad substitutum partem utramque.

44. Imp. in *§. fin. Inst. eod.* Si quis servum alienum, quem putabat esse liberum, instituerit eique substituerit Mævium, Mævium in partem vocari ad hereditatem. Et partis nomine inter duos dimidiam,  
C 5 inter



inter plures æqualem denotari, Imp. in §. *si plures* 6. *Inst. de hered. Instit.* Et Ulpianus in *l. legata* 19. §. *fin.* D. *de legat.* 1. Iulianus verò in *l. si paterfamil.* 40. D. *de hered. Instit.* duos fieri semisses & unum semissem inter Mævium & dominum instituti dividi.

45. Imp. §. *Non solum* 4. *Instit. de pupill. substit.* Posse patrem filio exheredato substitutum dare. Gordianus verò Imper. in *l. ab eo* 9. C. *de fideicomm.* ab eo, qui neque legatum, neque fideicommiss. neque hereditatem, vel mortis causa donationem accepit, nihil relinqui posse.

46. Imp. Ex eo solo non infirmari testamentum, quod testator id valere noluerit, sed per aliud testamentum jure perfectum revocari §. *pen.* *Inst. quib. mod. test. infirm.* Ulpianus verò; heredem qui non habet voluntatem Testatoris, licet sit institutus, non posse admitteri ad successionem *l. 1. § si heres* 8. D. *si tab. non ex tab.* Nec sunt fraudandæ voluntates testantium.

47. Imp. Principem legibus quidem solum esse, sed legibus vivere. §. *fin. in fin* *Inst. quib. mod. testam. infirm.* Theodos. verò & Valentin. in *l. Digna vox est.* 4. C. *de legib.* Dignam esse vocem majestate, legibus alligatum se profiteri: Principis auctoritatem pendere ab auctoritate juris: legibus submitti principatum: Nec esse licitum Principi, quod non est permissum aliis.

48. Impr. Legata esse præstanda ab herede. §. 1. *Inst. de legat.* Papinianus, viâ rectâ ad legatarium transire, nec requiri factum heredis. *l. legatum.* 80. D. *de legat.* 2. Celsus verò, ab ipso testatore posse præstari *l. Lucius* 22. D. *de legat.* 2.

49. Imp. in §. *sed si rem* 10. *Inst. de legat.* rem legatarii propriam non deberi, licet legatarius eam alienaverit. Idem Ulpianus in *l. cetera* 41. §. *Tractari* 2. D. *de legat.* 1. Celsus verò in *l. 1. §. fin.* D. *de regul. Caton.* si tibi legatus est fundus, qui scribendi testamenti tempore non est tuus: si cum vivo testatore alienaveris, legatum tibi deberi.

50. Impr.



50. Imp. Fundo siue instructo vel cum instrumento legato, eoque fundo alienato, instrumenti legatum extingui. §. *si quis ancillas* 17. *in fin. Inst. de legat.* Et Paulus in *l. 1. § 1. D. de instruct. vel instrum. legat.* Labeo verò in *l. si cui fundus* 5. *D. eod.* fundo cum instrumento legato idem admitti, sed non fundo instructo. Aliiter idem Paulus in *d. l. 1. pr.* siue fundus legatus est instructus, siue cum instrumento: duo legata intelligi: Ex quo colligitur uno extincto alterum deberi. Item Pomponius, eas res, quæ instrumenti fundi sunt, perindè ad legatarium pertinere ac si nominatim essent legatæ, *l. si ita legatus* 16. *princ. D. de us. & habit.* Si autem sint nominatim relictæ, diversa constituent legata, quæ singuli in se habebunt suam essentiam.

51. Imp. Si generaliter res relinquatur, electionem esse legatarii, nisi testator aliud dixerit. §. *si generaliter* 22. *Inst. de legat.* & Ulpianus in *l. Quoties* 2. § 1. *D. de opt. legat.* Idem verò Ulpianus: si non appareat, de quo cogitaverit Testator, electionem esse heredis. *l. si quis à filio* 32. §. *si quis plures* 1. *D. eod.* Idem in *l. legato* 37. §. 1. *eod.* Item Paulus in *l. Cum certum* 4. *D. de Tritic. vin. vel ol. leg.* Quinimò Ulpianus, non optimam, non pessimam, sed medii precii rem esse solvendam. *d. l. legato* 37. *in pr.*

52. Imp. Errorem in nomine, cum de persona constat, non obesse legato, nec heredis institutioni, §. *si quidem* 29. *Inst. de legat.* Ast Ulpianus in *l. Quotiens* 9. *D. de heredib. Instituend.* Quotiens volens alium heredem scribere, alium scripserit, nihil actum esse: nec heredem esse, qui scriptus est, quoniam voluntate deficitur, neque eum, quem voluit, quoniam non est scriptus.

53. Imp. Rem, quæ non est in commercio, inutiliter legari §. *Non solum* 4. *vers. sed si talis sit. Inst. de legat.* aded, ut nec æstimatio peri possit *d. l. non solum* 4. *vers. sed si.* Et Ulpianus in *l. Cum servus* 39. §. *Item*



*Item campum* 9. & fin. *D. de legat.* 1. Iavolenus verò, licet pro parte non possit capere, in solidum æque posse. *l. Cum ei* 42. *D. de leg.* 2. Et Ulpianus in *l. sed si res* 40. *D. de legat.* 1. Marcianus in *l. filiusfam.* 114. §. *si quid alicui*. §. *D. eod* Paulus in *l. mortuo bove* 49. §. *sed proculus* 3. *D. de leg.* 2. Æstimationem rei, quæ non sit in commercio, deberi.

§ 4. Imp. Si ex duobus testamentis eadem res eidem debeatur, & æstimationem ex uno sit consecutus, ut rem consequatur, agere posse. §. *si res aliena in fin. Inst. de legat.* Ulpianus in *l. planè* 84. §. *sed si* 2. *D. de legat.* 1. Iulianus verò in *l. Huiusmodi* 84. §. *si sempronius* 2. *D. eod.* Exceptione legatarium hoc casu repellendum esse, si non sit precio contentus & rem, cum precium accepit, petat. Idemque, in *l. si tibi homo* 86. §. 1. *D. eod.* ex duobus testamentis semel tantum deberi.

§ 5. Imp. In conjunctione mixta. verbis & re facta, esse jus accrescendi, si unus ex legatariis legatum spreverit, aut decesserit, aut alio modo defecerit. §. *si eadem* 8. *Inst. de legat.* Ulpianus verò, in *l. Item quod Sabinus* 17. §. *unde 1. versic. nam quantum D. de hered.* *Inst.* quantum ad jus accrescendi, non esse conjunctos, qui sine parte vocantur. Mixtim autem conjuncti, partes non habent. *l. Triplici* 24. *D. de verbor. signif.* Et Pomponius in *l. si duobus*. 16. *D. de legat.* 1. Si duobus res conjunctim (sc. mixtim) legata sit, quamvis alter in rerum natura non fuerit (& sic defecerit) alteri solam partem deberi. Ulpianus in *l. plane* 34. §. *si conjunctim* 9. *D. eod.* Partem quoque facere hos, quorum in personis non constitit legatum, quique defecerunt, ita, ut reliqui, qui concurrunt, tantum ad partem possint admitti. Idem Iulianus in *l. Huiusmodi* 84. §. *si Titio* 8. *D. eod.* Gajus in *l. si Titio* 55. *D. de legat.* 2. Partem deficere per mortem unius ex legatariis. Papinianus in *l. mulieri & Titio* 74. *D. de condit. & demonstrat.* Repudiationem Collegatarii unius alteri non prodesse acidem in *l. Dominus* 57. §. 1. *D. de usufr.* Partium emolu-



emolumenta ex personis vita decedentium ad propriarium in usufructu recurrere.

56. Imp. Jus accrescendi etiam habere locum in conjunctione reali. *d. §. si eadem* 8. *Inst. de legat.* Paulus in *l. Re conjuncti*. 89. *D. de legat.* 3. Gajus verò in *l. sicut* 5. *D. de adimend. legat.* In conjunctione reali esse tacitam ademptionem, quia continet translationem. Pomponius verò, in *l. Qui duos* 13. *§. fin. D. de legat.* 2. Solidum singulis deberi: solidum enim separatim, sive separatis orationibus legatur, ut apparet ex *d. §. si eadem* 8. in *fin.*

57. Imp. Ex sententia Papiniani in *l. verbis. §. vers. Quod si* *D. Ad. l. Falc.* si debitor creditori legaverit, quod debet, utile esse, si in diem debeat, vel sub conditione, & dies venerit, vel conditio extiterit: quia semel, sive ab initio constitit. *§. Ex contrario* 14. *Inst. de legat.* Paulus verò, inutile effici, quamvis initio valuerit. *l. debitor.* 82. *pr. D. de legat.* 2.

58. Imp. Grege legato, etiamsi ad unam ovem pervenerit, quod superfuerit, vindicari posse, *§. si grex.* 18. *Inst. de legat.* Et Pomponius in *l. si grege legato* 22. *D. de legat.* 1. Ulpianus verò, in *l. Quid tamen.* 10. *§. fin. D. quib. mod. usuf. amittit.* Quadrigæ usufructu legato, si unus ex equis decesserit, extinguere usufructum etiam in reliquis. Et Pomponius, in *l. fin. D. eod.* Cum gregis usufructus legatus est, & usque eo numerus pervenit gregis, ut grex non intelligatur, perire usufructum.

59. Imp. Falsam demonstrationem non vitare legatum *§. Huic proxima* 30. *Inst. de legat.* Marcianus, in *l. Falsa* 33. *D. de cond. & dem.* Papinianus verò, *l. Cum tale* 72. *§. fin. D. eod.* falsam legati demonstrationem non facere legatum. Et Ulpianus ex falsa demonstratione nihil deberi. *l. si sic legatum.* 75. *§. 1. D. de legat.* 1.

60. Imp. In *l. falcidia* quantitatem patrimonii ad tempus mortis redigi. *§. Quantitas autem* 2. *Inst. ad l. Falcid.*



*Falcid.* Papinianus in *l. Quod bonis* 15. *Quod avus* 3. *D. eod.* Julianus verò in *l. Si Creditor.* 83. *D. eod.* ad tempus aditæ hereditatis referri. Id fieri oportere fuadet ratio, quia legata intereunt damno legatariorum: §. *Si res legata.* 16. *Inst. de legat.*

61. Imp. Ad hoc, ut fideicommissum valeat, opus esse, ut aliquis recto jure testamento heres instituat, ejusque fidei committatur, §. *Imprimis* 2. *Instit. de fideicommiss. hereditat.* Ulpianus in *l. 1. §. Cujus* 2. *D. ad SC. Trebell. Verb: quib. ex testamento &c.* Idem verò Imp. in §. *Præterea* 10. *Inst. eod.* ab intestato fideicommissa relinqui posse: Et Impp. Car. Carin. & Numeria in *l. Si per fideicommissum* 3. *C. Ad SC. Trebell.* Dioclet. & Maxim. in *l. Et sine C. eod.*

62. Imp. Ex singulis rebus per fideicommissum relictis quartam retineri posse, §. *sed quia heredes.* §. *vers. Exceptis* *Inst. de fideicommissar. hereditat.* eamque Trebellianicam, ut ex contextu. *d. vers. Exceptis* colligitur. Idem in *l. Tanta* 2. §. *Quintus* 6. *C. de veteri jur. enucl.* Idem verò, se exæquasse legata fideicommissis singularibus & fideicommissa legatis, ut idem obtineat in fideicommissis, quod in legatis, & sic lex falcidia habeat locum. *l. Omne.* 2. *C. Commun. de legat.*

63. Imp. Legata etiam in Codicillis relinqui posse *pr. Inst. de Codicill.* ubi filia Lentuli legata solvit cum jure non cogeretur: Et hæc ipsa res postmodum producta est ad necessitatem juris. Idem autem in *d. §. præterea* 10. *in fin. Instit. de heredit. fideicommiss.* tantum in testamento legata dari. Ita & Modestinus in *l. legatum* 36. *D. de legat. 2.*

64. Imp. Si quis testamentum facere non possit, Codicillos tamen posse. *pr. Inst. de Codicill.* Marcianus verò in *l. Divi.* 6. §. *Codicill.* 3. *D. eod.* Paulus in *l. Conficiuntur* 8. §. *Codicilli.* 2. *D. eod.* nemini esse potestatem condendi Codicillos datam, qui non possit testamentum facere.

65. Imp



65. Imp. Codicillos ante testamentum factos valere, si Probari non possit Testatorem ab iis in testamento recessisse. §. *non tantum* 1. *Inst. de Codicill.* Papinianus verò in *l. Ante tabulas* 5. *D. eod.* non valere aliter, quam si testamento vel aliis codicillis confirmentur.

66. Imp. Codicillos nullam ordinationis solemnitatem requirere. §. *fin* *Inst. de Codicill.* Idem verò in *l. final. in fin C. Eod.* requiri ad ordinationem Codicillor. necessario quinque testes.

67. Imp. Obligationes pertinere ad jus rerum. *pr. Inst. de oblig.* Paulus verò in *l. obligationum* 3. *D. de oblig. & act.* ad substantiam obligationum non pertinere, ut aliquod corpus nostrum vel servitus nostra fiat, sed ut persona personæ obstringatur. Ex quo patet ad jus personarum obligationum jura esse referenda.

68. Imp. Contrahi re, verbis, literis aut consensu. §. *fin. in fin. Inst. de Obligat.* Gajus vero, Contrahi vel re, vel verbis vel consensu, omitta mentione literarum *l. 1. §. 1. D. eod.* & Paulus ex literis obligationem non iniri *l. non. figura* 38. *D. eod.*

69. Imp. Ex solutione indebiti esse contractum verum, eumque qui re fit. §. *id quoque* 1. *Inst. Quib. mod. re contrah. oblig.* Idem ipse, ex indebiti solutione nasci quasi contractum. §. *pen. Inst. de obligat. q. quasi ex contract.*

70. Imp. Conditionem soluti competere, cum quis ex errore solvit, nulla distinctione inter juris & facti errorem apposita. *d. §. Id quoque.* Constant. & Maxim. in *l. cum quis.* 10. *C. de jur. & fact. ignor.* distingui oportere inter ignorantiam juris & facti.

71. Imp. Creditorem, qui pignus accepit, re sive rei traditione obligari. §. *fin Inst. Quib. mod. re contrah. oblig.* Ulpianus verò in *l. 1. D. de pign. action.* Gajus *l. contrahitur* 4. *D. de pignor. & hypothec.* Paulus. *l. si is qui* 66. *D. de furt.* sola conventionem pignus contrahi.

72. Imp. Id, quod ex stipulatione pure facta debetur,



betur, confestim peti posse. §. *omnis* 2. *Inst. De Verbor. Obligat.* Callistratus vero in *l. Debitoribus* 31. *D. de re iudic.* Debitoribus non tantum petentibus dies ad solvendum esse dandos, sed & prorogandos, si res exigat. Paulus, in *l. promissor.* 21. §. 1. *D. de Constit. pecun.* Iis, qui sine die se obligarunt, modicum tempus statuendum esse, non minus decem dierum, ut exactio celebretur. Idem, in *l. In fraudem* 45. §. *Fiscalibus* 10. *D. de Iur. fisc.* Fiscalibus debitoribus in summis maioribus tres menses, in minoribus duos prorogari posse ex arbitrio judicantis.

73. Imp. Spei debiti ex conditionali stipulatione ad & in heredes transmitti. §. *sub conditione* 4. in *fin.* *Inst. de Verbor. Obligat.* Scævola verò, in *l. Qui Rome* 122. §. *Agerius* 4. *D. eod.* Non transmitti in heredes. Et Ulpianus, in *l. si cum heres* 4. *D. Quand. dies legat. ced.* Obligationem ex Legato conditionali ad heredem non transferri.

74. Imp. Ex duobus reis promittendi alium purè, alium in diem vel sub conditione obligari posse; nec impedimento esse diem aut conditionem, quo minus ab eo, qui purè obligatus est, petatur. §. *fin.* *Inst. de duob. reis stipul.* & Florentinus, in *l. Ex duob.* 7. *D. eod.* Papinianus vero, in *l. Eandem* 9. §. *sed si quis* 1. *D. eod.* Non esse reos, à quibus impar est suscepta obligatio. Et Venulejes, in *l. si ex duobus* 12. *pr. D. eod.* Non esse duos reos, si imparitas obligationis sit in tempore.

75. Imp. Judiciales stipulationes esse, quæ à mero Iudicis officio proficiuntur §. *Judiciales* 1. *Inst. de divis. stipulat.* Prætorias, quæ à mero Prætoris officio §. *prætorie* 2. *Inst. eod.* Ulpianus vero, judiciales comprehendit sub prætoris *l. 1. pr. D. de prætor. stipulat.* & esse eas, quæ propter iudicium interponuntur. *d. l. 1. §. 1.*

76. Imp. Licet initio utiliter res in stipulatum deducta sit: Si tamen postea in aliquam causam, ex qua sit inutilis, sine facto promissoris devenerit, extinguere stipula-



stipulationem §. Idem juris est 2. vers. Item contra, licet. Inst. de inutilib. stipulat. Et Marcellus in l. existimo 98. D. de Verbor. Obligat. Paulus verò, in l. In ambiguis 85. §. 1. D. de Regul. Iur. Non esse novum, ut, quæ semel utiliter sunt constituta, durent, licet ille casus extiterit, à quo initium capere non potuerunt. Adde c. factum legitime 73. D. eod. in 6.

77. Imp. Eum, qui alium daturum facturumve promissit, non obligari §. si quis alium 3. Inst. de inutil. stipulat. Julianus verò, in l. nemo est. 5. D. de duob. reis constit. Neminem esse, qui nesciat operas alienas promitti posse. Paulus in l. hominis 3. D. de us. & usus. legat. Hominis liberi operas legari, locari, & in stipulationem deduci posse. Et Ulpianus, valere stipulationem, alium sisti l. quoties 81. D. de Verbor. Obligationib.

78. Imp. Alteri neminem nisi filiumf. Patri, Servum domino posse stipulari §. si quis alii 4. Inst. de inutil. stipulat. Ulpianus, in l. stipulatio ista 38. §. alteri 17. D. de Verbor. Obligat. Ipse verò Imp. in l. Cum per 2. C. per quas person. nobis acquir. Per Liberam personam non tantum conditionem ex mutuo, sed & hypothecariam actionem acquiri. Et Ulpianus in l. certi conditio 9. §. si nummos 8. D. de reb. credit. Conditionem nobis competere, si alius suos nummos nostro nomine alteri annumeraverit.

79. Imp. Si quis sibi & alii sit stipulatus, valere tantum pro dimidia parte. d. §. si quis alii 4. Javolenus verò, in totum valere, sed alterius adjectionem pro supervacuo habendam esse, l. proprium 5. D. Commun. Praetor. Idemque in l. Fundus ille 64. D. de contrah. Em.

80. Imper. Inutilem esse stipulationem etiam si quis plus promittat, quam fuit intergatus; quia stipulationi non quadrat responsio. §. praterea inutilis est. 5. Inst. de inutil. stipulat. Ulpianus verò in l. 1. §. si stipulanti 4. D. de verbor. Obligat. si stipulanti mihi

D

decem



*decem, tu viginti respondeas, esse contractam obligationem, sed non nisi in decem. Manifestissimum enim est, in viginti esse decem.*

81. Imp. Inter absentes verborum obligationem non posse contrahi. §. *Item verborum* 12. *Inst. de inutil. stipulat.* Paulus verò, literis fieri posse stipulationem *l. Ea, quæ marito.* 57. *D. de donat. interv. & uxor.*

82. Imp. Fidejussorem etiam posse accedere ad obligationem naturalem §. *in omnibus* 1. *Inst. de fidejuss.* Ipse verò Imp. in §. *Fidejussores.* 5. *eod.* Fidejussores non posse accipi in duriores conditionem, quam ipse reus acceptus est. Durior autem est conditio Fidejussoris, qui potest pulsari efficaci actione, quam Rei, contra quem non datur actio, sed tantum exceptio.

83. Imp. Si de alia re stipulator, de alia promissor senserit, nullam esse obligationem §. *si de alia* 22. *Inst. de inutil. stipulat.* Paulus verò, in *l. si id quod aurum* 22. *D. de verbor. obligat.* obligationem tenere.

84. Imp. Fidejussorem non esse obligatum, si in maiorem summam, quam reus debet, se obligaverit. §. *fidejussores* 5. *Inst. de fidejussor.* ne quidem usque ad quantitatem concurrentem, uti expressit Ulpianus, in *l. Gracæ* 8. §. *illud.* 7. *D. eod.* Iulianus verò, fidejussorem teneri usque in concurrentem quantitatem *l. rogatus* 33. *D. mandat.*

85. Imp. Literarum obligationem esse validam post lapsum biennii *pr. Inst. de literar. obligat.* Idem in *l. In contrahibus.* 14. *pr. C. de non num. pecun.* Ulpianus verò, in *l. 1. §. conventionis* 3. *D. de pact.* nullam esse obligationem citra conventionem; & in *l. Iurisgent.* 7. §. *sed cum nulla* 4. *D. de pactis.* nullam esse obligationem sine causa. In tempore verò nulla conventio, nulla causa debiti. Imò nec tempore potest desinere obligatio, secundum Paulum in *l. Obligationum* 44. §. 1. *D. de obligat. & Actionib.*

86. Imp. Præcisè à venditore rem esse tradendam  
§. *sed*



### Disputatio III.

51

§. *sed & certum* 1. *versic. tunc omnimodò.* Inst. de emt. & vendit. Et Ulpianus, in l. Ex emto 11. §. Et imprimis 2. D. de actionib. emt. Ulpianus verò, in l. 1. D. eod. Celsus, in l. si jaclum 12. D. eod. Et Impp. in l. si traditio. 4. Cum venditorem 10. C. eod. si non fiat traditio, agendum esse in id quod interest.

87. Imp. in §. cum autem 3. Inst. de emt. & vend. periculum rei emtæ ad emtorem pertinere, licet nondum sit tradita. Paulus verò in l. Quod si neque 14. §. 1. D. de peric. & comm. rei vend. periculum esse venditoris ante traditionem. Et Africanus, venditorem teneri pretium restituere. l. si fundus 33. D. locat.

88. Imp. A conductore præstandam esse diligentiam exactissimam pro usu vestimentorum & jumenti §. pen. Inst. de locat. Et Gajus in l. si merces 25. §. Qui columnam 7. D. eod. Ulpianus verò, in l. Et ita de facto 3. §. ait Prator. 1. D. naut. caupon. stabular. conductorem teneri tantum de levi culpa.

89. Imp. Morte unius ex sociis finiri societatem, nisi aliter convenerit. §. solvitur adhuc 5. Inst. de societ. Pomponius verò in l. adeo 59. D. eod. non valere pactum, ut post mortem societas duret, & heres in eam succedat.

90. Imp. Culpam levem esse in societate juxta, §. fin. Inst. eod. omissionem ejus diligentiae, quam quis suis rebus adhibet. Celsus verò, in l. Quod Nerva. 32. D. de pos. culpam latam committi, cum quis alienis minorem quam suis adhibet negotiis.

91. Imp. Mandatum morte finiri §. nem si adhuc 10. Inst. de mandat. Paulus verò in l. fin. D. de solution. Mandatum morte non extinguui.

92. Imp. In negotiorum gestione præstari levissimam culpam. §. Igitur. 1. in fin. Inst. de oblig. q. quasi. ex cont. Impp. verò in l. Tutori 20. C. de negot. gest. præstari levem.

93. Imp. Non esse permissum aliud pro alio solvi invito creditori pr. Inst. Quib. mod. toll. obligat. Et Paulus

D 2

in l.



in *l. mutuum* 2. §. *mutui* 1. in *fin.* D. de reb. cred. Imp. vero, in *Nov.* 4. c. 3. res sive species solvi pro nummis. Et in *l. si quis argentum* 35. §. *sin autem donator* 3. C. de donat. æstimationem præstari pro servis, vel argento.

94. Imp. Actionem in rem dari contra illum qui nullo jure est obligatus actori. §. *omnium* 1. *vers. aut cum eo* Inst. de Action. Ipse vero in §. *Item si quis in fraudem* 6. & §. *Item serviana* 7. Inst. eod. Iunct. §. *sed, ista* 3. & §. *in personam*, Inst. eod. actiones Paulianam & Servianam vel quasi, esse in rem: cum Pauliana detur contra fraudis conscios, Ulpianus in *l. 1. D. Quæ in fr. cred.* & Serviana ex pignore, quod constituitur. d. §. *Item serviana*. 7. §. *versic. Inter.* Quæ vero actiones sunt ex delicto vel quasi, Ex contractu vel quasi dicuntur & revera sunt in personam d. §. *omnium* 1.

95. Imp. Veterem actionem ac causam cessare, si jusjurandum postulante adversario, id est, vel Judiciale coram iudice, vel voluntarium extra iudicium fuerit præstitum *l. Item, si quis postulante* 11. Inst. de action. Novatur enim prior obligatio per jusjurandum. Paulus, in *l. Qui jurasse* 26. §. *fin.* D. de jurejurand. Ulpianus vero, in *l. si duo*. 13. §. *si quis juraverit* 3. §. *Idem, dicimus* 4. §. *Marcellus* 5. D. eod. post jusjurandum præstitum agi posse veteri actione ex Emto, pro socio, ac pignoratia.

96. Imp. Actiones præjudiciales in rem esse. §. *Præjudiciales* 13. Inst. de act. Ulpianus vero, in *l. 1. §. per hanc autem* 2. D. de Rei vindic. Præjudicia non esse in rem speciales actiones: cui sententiæ convenit & ratio, quia præjudiciales actiones sunt de jure personarum, statu & conditione.

97. Imp. Mulierem in dote præferri omnibus creditoribus, si ipsa experiatur, cum ejus solius causa privilegium prælationis sit introductum. §. *fuerat* 29. Inst. de action. Et Imp. in *l. un. C. de priv. dot.* Privilegium dotis ad heredem non transire. Ipse vero, in *l. assiduæ* 12. §. *1. versic. Exceptis.* C. qui potiores in pignor.



*nox. hab.* Filiis tribui idem beneficium. Et Ulpianus, in *l. Dotale* 23. §. *Heredi* 3. *de fund. dot. al.* Heredi quoque mulieris idem auxilium præstari, quod mulieri præstatur.

98. Imp. Licere errorem corrigere in eodem iudicio, hoc est, post litem contestatam §. *si quid aliud* 35. *Inst. de action.* Paulus, in *l. In delicti* 4. §. *fin. versic.* Donec autem prius. *D. noxal. action.* Paulus verò, in *l. non potest* 23. *D. Iudic.* non posse in Iudicium deduci, quod ex postfacto accidit. Et Iavolenus, in *l. ut fundus* 18. *D. Commun. divid.* Ultra id quod in iudicium deductum non posse excedere potestatem iudicis.

99. Imp. in §. *Ceterum* 1. in *fin.* *Inst. si quadrup. pauper. feciss.* dicat actiones pœnales de eadem re concurrentes, se invicem nunquam consumere. Ulpianus, in *l. si servus* 27. *D. ad leg. aquil.* Idem, in *l. Nunquam* 2. *D. de privat. del.* Paulus verò, Raptorem etiam furti teneri, sed, si antè actum sit vi bonorum raptorum, denegandam esse furti. *l. 1. D. de vi bon. raptor.* Et Modestinus, in *l. Plura delicta* 53. *pr. D. de Obligat. & Act.* Plura delicta in una re, plures admittere quidem actiones, sed nullum posse omnibus uti: una enim, non omnibus utendum est.

100. Imp. *l. in §. 1. versic.* Aliquando. *Inst. de perpet. ac temporal. action.* Heredem non posse conveniri, si ad eum nihil pervenerit ex dolo defuncti in contractu commissio. Ulpianus verò, in *l. Ad ea.* 157. §. *fin.* *D. de regul. Iur.* In contractibus successores, ex dolo eorum, quibus successerunt, non tantum in id quod pervenit, verum etiam in solidum tenentur.

101. Imp. Si reus satisfaciat auctori ante rem iudicatam, officio iudicis convenire, eum absolvere, ac omnia iudicia esse absolutoria. §. *fin.* *Inst. de perpet. & temp. action.* Ulpianus, in *l. Item si.* 14. §. *fin.* *D. De eo, quod met. caus.* Si sponte rem ante sententiam restituerit, omnes liberari. Paulus verò, in *l. reus* 73.



*D. de procurator.* distinguendum esse inter litem contestatam & non contestatam. Et Ulpianus, in *l. Qui ex mente 6 §. de D. furt.* pœnitentia ac restitutione neminem absolvi posse. Gajus, in *l. non prodest. §. D. de vi bonor. raptor.*

102. Imp. Qui pactus est cum reo, ne à se petatur pecunia, videri tacitè esse pactum, ne possit à fidejussore petere. *§. fin. Inst. de replicat.* Ulpianus vero, in *l. nisi hoc actum 22. D. de pact.* Non habere fidejussorem exceptionem pacti cum reo initi de non petendo.

103. Imp. Interdictum, unde vi, etiam competere dejecto, licet ipse vi, clam, aut precario possideat à deiciente. *§. Recuperande 6. Inst. de Interdict.* Ulpianus verò, tunc dari hoc interdictum ei, qui dejecit, si sit dejectus ab alio, non ab eo, quem dejecerat. *l. 1. §. Qui à me 30. D. de vi & vi arm.* Nec enim adjuvandus est, qui contra leges ipse quid commisit, Tryphoninus in *l. auxilium, 37. in fin. D. de minor.* Nemini quoque ex sua improbitate dari potest actio. Ulpianus, in *l. Itaque 12. §. 1. D. de fuit.*

104. Imp. Officio Judicis convenire, ut in iudicando sequatur leges, vel mores. *pr. Inst. de offic. Judic.* Ipse vero, Defensoribus civitatum incumbere, ut jurent, se omnia secundum leges & jura facturos: reliquis vero Judicibus ut sequantur quod iis visum fuerit justius & melius *Auth. Hodie. post l. Rem 14. C. de Judic.*

105. Imp. In petitione hereditatis eadem circa fructus intervenire, quæ locum habent in vendicatione. *§. Et si in rem 2. vers. Et si hereditas. Inst. de officio Judic.* Ulpianus verò, in *l. Item veniunt. 20. §. Item non solum. 3. vers. Fructus. D. de petit. heredit.* Fructus omnes augere hereditatem, sive ante eam aditam sive post accesserint; adeoque eos videri petitos, licet nulla in formula petitionis hereditatis eorum mentio sit facta, cum jure ipsius principalis actionis contineantur.

Quod

Quod in rei vindicatione diversum, quia specialiter fructus ante litem contestatam percepti peti debent, & post eam percepti ad officium Iudicis spectant, ut alia omnia, quæ pendente iudicio eveniunt & non possunt jure actionis videri in Iudicium deducta. Paulus, in *l. Non potest. 23. D. de Iudic.* Ulpianus, in *l. adiles 25. §. Item sciendum est 8. D. de Ædil. Edict.*

106. Imp. Gladio puniri adulteros §. *Item lex Julia 4. D. de public. Iudic.* Constantinus, in *l. Quamvis 30. C. ad l. Iul. de adult.* Papinianus verò, adulteros non esse ultimo supplicio afficiendos, sed inter adulterum & adulteram matrimonium non valere, nec hereditatem ab adultero adulteræ, nec ab adultera adultero relinqui posse, sed relictam Fisco vindicari *l. Claudius 13. D. de his, quæ ut indign.* Et Marcianus, eos, qui adulterium simul & incestum commiserunt, esse deportandos *l. Si quis viduam 5. D. de questio.*

107. Imp. Conscium in parricidio eadem pœna, qua ipse parricida afficitur, plecti. §. *Alia deinde lex. 6. Inst. de public. Iudic.* Ulpianus, in *l. utrum 6. D. ad l. pomp. de paricid.* Scævola verò, in *l. Frater 2. D. eod.* Fratrem, qui cognovit, nec patri indicaverat, relegari.



## EXERCITIUM QUARTUM.

Resp. LAMBERTO ADIO,  
Leovard. Frisio.

*De Antinomiis secundum.*

## THESIS PRIMA.

PROCEDEMUS ad loca nonnulla Pandectarum, in quibus apparens se antilogiæ species offert. Respondet Paulus, in *l. Ius pluribus* 11. D. de Iust. & jur. Prætores quoque jus reddere, etiam cum iniquè decernit. Et Mæcianus, in *l. Servo invito* 65. §. cum Prætor. D. ad SC. Trebell. Cum prætor causâ cognitâ etiam ambitiosè jubet ex fideicommisso hereditatem restitui, publicè interesse, restitui propter rerum judicatarum auctoritatem. Impp. verò, in *l. Rescripta* 7. C. de precib. Imp. off. Rescripta Principis contra jus elicitâ à Judicibus esse refutanda. Si Principis, cujus majestate multis modis est inferius Prætoris Imperium, multo magis Prætoris decreta. Undè Ulpianus ambitiosa decreta rescindi debere. *l. Ambitiosa* 4. D. de decret. ab ordin. faciend. Paulus, factum à judice, quod ad officium ejus non pertinet, ratum non esse. *l. Factum* 170. D. de regul. jur. Ulpianus, Prætoris factum juri non derogare. *l. 1. §. 1. D. de feriis*.

2. Celsus, in *l. Quod non* 39. D. de legib. Quod non ratione, sed errore est introductum, non obtinere. Paulus verò, in *l. supellectili* 3. §. fin. in fin. D. de supellect. legat. Errorem jus facere. Ulpianus, in *l. Barbarius* 3. D. de offic. Prætor. Idem, in *l. si quis patremf.* 3. D. Ad SC. Macedon.

3. Ulpianus, in *l. nec ei* 17. pr. D. de adoption. Negari ei, qui tutelam vel curam administravit, arrogare minorem suum. Papinianus verò, tutori permit-

mittendum esse suum privignum arrogare. *l. nonnunquam* 32. §. 1. *D. eod.*

4. Marcianus *in l. In tantum* 6. §. *fin.* *D. de rer. divis.* Cenotaphium magis esse locum religiosum. Ulpianus verò, *in l. vel quod paterfamil.* §. *fin.* *D. de religios.* Cenotaphium posse vendi, cum non sit religiosum.

5. Marcianus, *in l. omnes* 2. §. 1. *D. de offle. proconsul.* Apud Legatum proconsulis neminem posse manumittere. Paulus verò *in l. apud* 17. §. 1. *D. de manumiss. vind.* Et apud Legatum manumissionem jure fieri.

6. Pomponius, *in l. legati* 13. *D. de offic. procons.* Legatos proconsulis nihil proprium habere: Macer verò, *in l. Cognitio* 4. §. 1. *D. de offic. ejus cui mandat. est Iurisdic.* Legatis propriam Iurisdictionem dari.

7. Ulpianus, *in l. 1.* §. 1. *in fin.* *D. quod quisque Iur.* Conatum non officere, cum injuria nullum habuerit effectum. Idem verò, *l. si quis iniquum.* 3. *pr.* *D. eod.* Edicto locum esse, licet, qui impetravit, non fuerit novo jure usus. Callistratus, *in l. Divus* 14. *D. Ad. l. Cornel. de ficiariis.* voluntatem in delictis spectari, non exiri.

8. Ulpianus, *in l. unic. pr.* *D. si quis jus dic. non obtemp.* omnibus Magistratibus concessum esse Jurisdictionem suam defendere pænali judicio. Idem verò, *in l. Qui Iurisdic.* 10. *D. de Iurisd.* Qui Iurisdictioni præest, nec sibi, nec suis jus dicere posse. Et Impp. *in l. unic. C. Ne quis in sua caus. judic.* In re propria iniquum admodum esse, alicui licentiam tribuere sententiæ.

9. Gajus, *in l. Arbitro* 9. *D. Qui satisf. cogant.* Arbitro ad fidejussores probandos constituto, si in alterutram partem iniquum arbitrium videbitur, perinde ab eo, atque à Iudicibus appellare licere. Ulpianus verò, ob pietatem non revocari arbitri sententiam.

D 5

*l. fin.*



*l. fin. D. famil. ercisc.* Et Imp. Antoninus non posse ab arbitri sententia appellationem fieri, *l. 1. C. de recept. arbit.* Et Paulus in *l. non distinguemus 32. §. cum quidam 14. D. de recept. qui arbitr. recep.*

10. Gajus, in *l. Et si 8. D. si quis cautionib. jud. sist. caus. fact. non ob temp.* Defendi eum per Exceptionem debere, qui post tres, aut quinque pluresve dies, quam iudicio sibi promiserat, secum agendi potestatem fecerit, nec actoris jus ex mora deterius factum sit: adeoque moram purgari posse in obligationibus, quæ diem & pœnam habent. Africanus verò, in *l. Traiectitia 23. D. de obligat. & action.* Non dari purgationem moræ cum dies & pœna adjiciuntur.

11. Ulpianus, in *l. iurispergentium 7. §.* Sed & si in alium 2. versic. Et ideo. *D. de pactis.* Si tibi Stichum dederim, ut Pamphilum manumittas, & manumisso Pamphilo Stichus sit evictus, non prætoriam in factum, sed civilem incerti, præscriptis verbis, actionem dandam: Julianum autem sensisse dandam esse prætoriam & meritò à Maurician. esse reprehensum. Paulus verò, Julianum scripsisse hoc casu dandam esse civilem. *l. Naturalis 5. §. At cum do 2. in fin. D. de præscript. verbis.*

12. Ulpianus in *d. Iurispergent. 7. §. Quinimo 5.* Pacta in continenti adjecta bonæ fidei iudiciis inesse etiam à parte actoris, ut actioni dent formam. Maximinus, in *l. in bona fidei 13. C. eod.* Adeoque in contractibus stricti juris diversum esse. Paulus verò, in *l. lecta 40. D. de rebus Cred.* Pacta in ingressu negotii addita contractui stricti juris, qualis est stipulatio, inesse à parte actoris. Idem, in *l. Item, quia 4. §. fin. D. de pact.*

13. Ulpianus videtur ex verborum consequentia, asserere, in *l. si unus 27. pr. D. de pact.* Unum ex duobus reis stipulandi non posse novare. Venulejus verò, in *l. si rem aliquam. 31. §. si duo rei D. de novation.* Novatione ab uno ex reis stipulandi facta, debitorem liberari quoque ab altero.

14. Ul-



14. Ulpianus, in d. l. si unus §. pactus 2. si reus sit stipulatus, ne creditor peteret & postea convenerit rursus ut peteret, fideiussorem priori pacto liberatum, ex posteriori esse rursus obstrictum. Furius verò Anthianus, in l. fin. D. eod. ex posteriori pacto, non obligari fideiussorem.

15. Celsus in l. avus 33. D. eod. Pactum avi, ne à se vel filio petatur, filio prodesse. Iulianus verò, in l. Eum, qui ita § 6. §. 1. D. de verbor. obligat. pactum, ne ab ali- quibus ex heredibus petatur, non prodesse iis: verum eos æque teneri.

16. Papinianus, in l. Tale pactum 40. §. Pater. 3. D. de pact. Pactum, quo pater cavit, ut, filiâ sine liberis defunctâ, ad fratrem heredem suum portio dotis re- diredet, hunc habere effectum, ut, si paciscens liberos reliquerit, non ad fratrem, sed liberos, si filia sine prole obierit, rediret. Ulpianus vero, in d. l. si unus 2. §. Pacta, quæ. 4. in fin. D. Eod. seriò & ante omnia animadvertendum esse, ne pactum, cum una persona initum, locum habeat in alia, vel ad aliam extendatur. Papinianus verò, in l. Inter socerum 26. §. cum inter 2. D. de pact. dotalib. conditione de qua paciscentes ege- rant, non existente, apud maritum remanere dotem.

17. Neratius, in l. Ab Emptione 58. D. de pact. Posse etiam ab Emptione recedere, licet res tradita, & ple- ne contractus sit consummatus. Pomponius, in l. Si quam rem. 2. D. de rescind. vendit. non aliter permis- sum esse recedere à contractu, quam rebus omnibus integris. Itaque si res non sit integra, non tam rece- di à priori, quam contractum novum fieri

18. Pomponius, in l. nemo. pen. D. de pact. Nemi- nem paciscendo hoc efficere posse, ne, vicino invi- to, prædium alienet. Imp. verò Instinianus, in l. fin. C. de pact. inter. emtor. & vendit. compos. Tale pactum esse fovendum & immutilatum permanere.

19. Scævola, in l. Imperatores. 3. §. cum transactio. D. de transact. Transactionem factam ob fideicom- missum



missum, testamento relictum, non efficere, quominus id, quod codicillis post relictis amplius datum est, possit peti. Impp. verò, sub prætextu instrumenti post reperti *vel specierum post repertarum*, transactionem bona fide finitam rescindi non posse. *l. sub prætextu 19. l. sub. prætextu 29. C. eod.* Et Scævola, *in l. lucius 78. §. fin. D. ad Sc. Trebell.* non resolvi conventionem, licet ex post inventis instrumentis appareat ultra quadruplum quem esse læsum.

20. Scævola, *in d. l. Impp. 3. §. Debitor, cuius. 2.* Transactionem cum herede putativo factam, non nocere nec prodesse vero heredi. Nec posse verum heredem ea exigere, de quib. putativus transegerat. Paulus, *in l. si tibi 17. §. cum possessor. pen. D. de Pact.* Paulus verò, *in l. Si post constitutam 22. in fin. D. de constit. pecun.* heredi vero, ex pacto putativi decerni actionem, Et Ulpianus, petitionem hereditatis ad hoc competere, ut possessor ea, quæ exegit, restituat. *l. sedet si 25. §. petitio 18. D. de petit. hered.* Et Julianus, *in l. Evicta 55. D. eod.*

21. Ulpianus, *in l. Qui cum tutoribus 9. §. 1. D. de Transact.* Transactionem strictè accipi, & tantum pertinere ad ea, de quibus nominatim est actum. Scævola verò, *in l. Qui Roma 122. §. fin. D. de verbor. obligat.* Eos, qui super divisione hereditatis transegerunt, etiam videri transegisse de fideicommissio, licet ejus non sit facta mentio.

22. Ulpianus, *in l. 1. §. De qua. 10. D. de postuland.* Eum, qui in integrum restituitur à principe vel Senatu, infamem esse desinere. Impp. verò, *in l. fin. C. de general. abolit.* Indulgentiam & generalem principis abolitionem non tollere criminis infamiam. Et Impp. *in l. Generalis 6. C. de sentent. pass. & restitut.*

23. Papinianus, *in l. Imperator. 8. D. de postuland.* Eum, cui advocationibus est interdictum, qui in exilium est missus, Reversum ab exilio postulare posse: nec esse distinguendum, quo crimine, silentium



tium vel exilium sit irrogatum. Imp. Antoninus, in l. 1. C. de his, qui in exil. dat. vel ab ord. miss. Papinianus verò, in l. ad tempus 5. D. de decurion. Distingui oportere inter maleficia leviora, & ea, quæ infamiam irrogant. Arrius Menander, in l. Qui cum uno 4. §. Ad tempus 4. D. de re milit. Et Papirius Iustus, in l. Imp. pen. D. de Decurionib.

24. Ulpianus, in l. Quid ergo 13. §. Crimen 8. D. de his, qui notant infam. Crimen stellionatus infamiam irrogare damnato, quamvis non sit publicum iudicium, Idem vero, in l. stellionat. 2. D. de stellion. d. iudicium non esse famosum, sed pœnam habere extraordinariam.

25. Ulpianus, in l. servum quoque 33. §. publice 2. D. de procurator. publice interesse absentes à quibuscunque defendi: & in capitalibus defensionem dari. Alexander Imp. in l. Reos 3. C. de accusa. Papinianus, in l. miles 11. §. Ea que 2. D. Ad l. Iul. de adult. Papinianus vero, in l. accusatore 13. §. ad crimen 1. D. de public. Iudic. ad crimen iudicii publici persequendum frustra procuratorem intervenire: multoque magis ad defendendum, nisi agatur de causa absentia alleganda.

26. Ulpianus, in l. si quis, cum 31. §. unius 1. D. de procurat. Unius litis plurium personarum plures dari procuratores, non esse prohibitum. Idem verò, in l. Iam tamen 5. §. si tamen pen. D. Iudicat. solvi. Et fideiussores, & heredes plures, necesse habere, unum procuratorem dare, ne defensio per plures scissa incommodo aliquo afficiat Actorem.

27. Ulpianus, in l. Pomponius 40. §. Ratihabitionis 3. D. de procurat. satisfactionem ratihabitionis ante litis contestationem exigere: semel lite contestata procuratorem non compelli ad cautionem. Impp. vero, in l. Commune 2. C. de consortibus. lit. post litem contestatam exigere jure, dictam cautionem.

28. Scævola, in l. Pomponius 9. D. de negot. gest. reprobari non posse, quod semel est probatum Modestinus verò, in l. ut gradatim 11. §. pen. D. de muner. & honor.



& honor. Reprobari posse Medicum à Republ. licet semel probatus sit. Idem in *l. si duas* 6. §. *sed et reprobari* 8. *D. de Excusat. tutor.* Imp. Gordianus, Grammaticos & oratores probatos reprobari posse. *l. Grammaticos seu Oratores* 2. *C. de professoribus & medic.*

29. Paulus, in *l. atquin natura* 19. §. *si libero* 2. *D. de negot. gest.* Non esse ex mandato, dato homini libero, qui bona fide serviebat, mandati cum eo actionem. Pomponius verò, in *l. Is, qui commodatum.* 19. §. *si libero fin. vers.* Nam & Celsus. *D. Commod.* dari eo casu actionem mandati.

30. Ulpianus, in *l. 1. D. Quod met. caus.* Metum non tantum instantem, sed & futurum facere locum Edicto, quod metus causâ. Idem vero, in *l. Metum* 9. *D. eod.* Metum instantem requiri, non suspicionem, vel futurum.

31. Callistratus, Vim esse & tunc, quoties quis id, quod deberi sibi putat, non per judicem reposcit. *l. Extat* 13. *vers. vis est.* *D. Quod met. causa.* Ulpianus verò, cum creditor rem sibi pigneratam aufert, non videri contrectare, sed pignori incumbere *l. cum Creditor* 55. *D. de furt.*

32. Ulpianus, si permisisses saxum ex tuo fundo ejici, & non patiaris, cum sumtus fecerim, me tollere, nullam dari aliam actionem, quam de dolo. *l. si cum mihi permisisses.* 34. *D. de dolo malo.* Pomponius verò, in *l. Permisisti.* 16. *D. de praescript. verb.* Vindicatione & ad Exhibendum agi posse.

33. Ulpianus, in *l. Denique Divus* 3. §. *si quis cum* 1. *D. de minor.* Eum non restitui, qui, cum aliquid in negotio, quod ab eo, adhuc existente minore, erat gestum, inciderit in maiorem ætatem, tacite id probasse videtur, nisi adversarius fraudem fecerit. Idem verò, in *d. l. Denique* 3. §. *scio etiam* 3. minorem hoc casu esse restituendum.

34. Callistratus, in *l. si de vi* 37. *D. de Iudic.* Si de vi & possessione quærat, prius esse cognoscendum de vi,



de vi, quam de proprietate quæatur. Marcianus, in *l. Qui catu* 5. §. *si de vi* 1. D. *ad l. lul. de vi public.* Imp. verò Constantinus, in *l. si quis ad se* 7. C. *eod.* Et Severus Imp. in *l. 1. C. de appellat.* prius de possessione pronuntiandum, & ita crimen violentiæ excutiendum esse.

35. Javolenus, in *l. non quemadmodum* 35. D. *de iudic.* Iudicium esse non posse de his rebus, quæ postea in obligationem adventuræ sunt. Paulus verò, in *l. si stipulatus* 76. §. 1. D. *de verbor. Obligat.* Etiam futura in iudicium deduci.

36. Ulpianus, in *l. si instituta* 27. D. *de Inoffic.* Si de lite super querela pacto transactum est, nec fides ab herede transactioni spectatur, inofficiosi causam esse integram. Et Imp. Si diversa pars contra placita agere nititur, æquitatis rationem suadere, si id velis, causam ex integro agi *l. si diversa* 14. C. *de transaction.* Imp. verò Alexander, in *l. cum mota* 6. C. *eod.* in id quod interest agi, si placitis non stetur.

37. Ulpianus, in *l. sed & si* 25. §. *si ante litem contestat.* 7. D. *de petit. heredit.* Post motam controversiam possessorem fieri prædonem, & ut talem, teneri ad fructus restituendos. Et Paulus, in *l. Bone fidei* 48. §. *in contrarium* 1. D. *de acquir. rer. dom.* Ex quo possessor cognovit rem esse alienam, cum statim in mala fide constitui. Julianus verò, in *l. Qui scit.* 25. §. *Bone fidei* 2. D. *de usur.* Non antè possessorem definire fructus suos facere, quam res sit evicta.

38. Paulus, in *l. planè* 38. D. *de petit. heredit.* Impensarum nomine etiam in prædonis persona esse habendam rationem, ne dominus fiat locupletior, sed ut prædo deducat ex re extante, quæ per sumtus est melior facta. Gajus verò, in *l. adeò* 7. §. *Ex divers.* 12. D. *de acq. rer. domin.* Mala fide ædificantem in solo alieno, amittere omnem materiam: adeo quidem, ut nec diruto ædificio possit vindicari.

39. Ulpianus, in *l. Idem Pomponius* 5. §. *Idem scribit.* 1. *versic.*



*sed si deduci. D. de Rei vindic. Si aurum & æs sit mixtum, dissolvi non posse. Callistratus in l. lucus 12. §. 1. D. de acquir. rer. domin. separari posse. Alciat. 6. parerg. 11. Unde Avellanus ex Authoritate vetusti Codicis negativam in d. versic. sed si deduci, tollit.*

40. Idem Ulpianus, in d. l. Idem Pomponius §. De arbore 3. De arbore, in alienum agrum translatâ, si ea coaluerit & radices immiserit, utilem esse dandam in rem actionem: & sic vindicari posse. Paulus vero in l. sed si meis 26. §. Arbor. 2. D. de acq. rer. domin. Arborem radicibus erutam & in alio positam, ubi coaluerit, agro cedere: Et, si rursus eruta sit, non ad priorem dominum reverti: nam credibile est, alio terræ alimento aliam factam. unde Ulpianus, in l. Hoc amplius 9. §. Alfenus 2. D. de damn. infect. Arborem, quæ coaluit, vindicari non posse.

41. Julianus, in l. Minicius 61. D. de Rei vindic. Minicius respondisse, si quis navem suam aliena materia refecisset, manere navem reficientis: Sed si in ædificandæ idem fecisset non posse esse eam navem ædificantis, quia proprietas totius navis carinæ causam sequitur. Paulus vero, in l. sed si meis 26. D. de acquir. rer. domin. Si ex meis tabulis navem fecisses, navem tuam esse, quia cupressus non maneret.

42. Ulpianus, in l. sed & si res 7. §. Eum 2. D. de public. in rem action. Eum, qui à furioso ignorans eum furere, emerit, posse usucapere. Paulus vero, in l. pro Emptore 2. §. si à furioso. 16. D. pro emptor. posse procedere usucapionem, si quis à furioso emerit etiam ignorans eum talem esse.

43. Paulus, in l. ususfructus. 4. D. de usus. Ususfructum esse partem Domini multis casibus. Idem vero, in l. Retiè dicimus 25. D. de verbor. signif. Ususfructum non esse domini, sed servitutis partem. Quinimò nec potest esse juris perfecta divisio: ususfructus autem est ius.

44. Ulpianus, in l. sed & si 25. §. Interdum 1. Quid-  
ergo

ergo D. de usufruct. Julianum respondisse, rem, quæ a servo fructuario est emta, cujusque ei possessio acquisita, esse usufructuarii, si ex re usufructuarii precium adnumeraverit venditori servus amisso usufructu. Julianus verò, in l. si servus 23. D. de Actionib. Emt. Non esse usufructuarii eam rem, siquidem usufructu finito sit precium persolutum venditori.

45. Ulpianus, in d. l. sed & si 25. §. si duo 6. Servum casu ibi proposito partem possessori, ex cujus re est stipulatus, partem vero Domino acquirere. Gajus, in l. communis. 45. D. de acq. rer. Domin. Idem verò Ulpianus in l. Qui bona. 23. §. fin. D. de acquir. rer. domin. Acquirere in solidum possessori, ex cujus re erat stipulatus.

46. Ulpianus, in l. 1. §. Denique. 1. D. de usufr. accresc. Servo communi plurium usufructum legatum, altero ex dominis partem suam remittente vel amittente, accrescere alteri. Celsus verò, in l. Et Proculo. 10. D. de legat. 2. Alteri nihil accrescere.

47. Javolenus, in l. Cum usumf. 24. D. quib. mod. ususf. amittit. Ex inundatione fundi formam aut dominium non mutari. Gajus, in l. Adeo. 7. §. aliud sanè. D. de acquir. rer. domin. Pomponius verò, dominium mitti l. si ager. 23. D. quib. mod. ususf. amitt.

48. Gajus, in l. In hominis. 3. & seq. D. de oper. servor. Operas esse in usufructu sive esse fructum hominis. Terentius verò Clemens, in l. operis 5. D. eod. Operas, usum esse. Paulus verò, in l. 1. §. si ususf. 9. D. de oper. sed operis D. ad leg. falcid. Neque usum, neque sumf. in eo legato esse.

49. Ulpianus, in l. per servum. 14. §. ususf. 1. D. de su & habitat. Fructum sine usu esse non posse, usum ne fructu. Idem verò, in eadem l. per servum. 14. §. n. fructum esse posse sine usu. Et in l. Huic stipulationi. §. Ergò 2. D. ususf. quemadm. cav.

50. Ulpianus, in l. fin. D. Vsufructuar. quemadm. cav. Neminem rem suam, nisi furi condicere posse. Idem vero,

E

vero,



verò, in *l. certi condictio*. 9. D. *de reb. credit*. Indistincte ex omni causa, ex omni obligatione, siue quid Dominus petat, siue alius, competere condictioem certi si certum præstandum sit. Florentinus in *l. licet*. 17. § 1. D. *Deposit*. Deponentem manere dominum: attamen is potest suam rem petere à depositario & condicere actione personali.

Præter polita concedo, ut ex libris septem prioribus Digestor. proponantur omnia Loca, quæ pugnare videntur.

## EXERCITIUM QUINTUM.

Resp. CHRISTOPHORO ERNESTO NASONE,  
Mulhemo - Montensi.

### *De Antinomiis tertium.*

#### THESIS PRIMA.

**P**ergemus ad alia dubia, ex lib. 8. & seqq. Digest. Paulus, in *l. Ad certam*. 6. D. *de servitut*. Ad certam partem fundi tam remitti, quam constitui posse. Idem verò, in *l. ut pomum* 8. §. 1. D. *Eod*. Et Modestinus, in *l. Pro parte* 11. D. *cod*. Per partes servitutem non posse acquiri. Idem *d. l. pro parte* 11. Non posse pro parte adimi: Et si hoc sit factum, nihil valere, quod actum est.

2. Pomponius, in *l. Quotiens* 15. D. *Eod*. Quotiens nec hominum, nec prædiorum servitutes sunt, quia nihil vicinorum interest, non valere. Labeo verò, in *l. Ei fundo. pen. eod*. Ei fundo, quem quis vendit, imponi servitutem, & si non utilis sit.

3. Gajus, in *l. Urbanorum* 2. D. *de Servitut. prædior. Urbanor*. Urbanorum prædiorum jura talia sunt: Altius tollendi, & officiendi luminibus, aut non extollendi. Item immittendi, protegendi que. Nèrarius verò, in *l. Rusticorum* 2. D. *de servit. prædior. rusticor*.

*sticor.* Rusticorum prædiorum servitutes esse, licere altius tollere, & officere prætorio vicini, vel cloacam habere per vicini domum vel prætorium, vel protectum habere licere.

4. Marcellus, in *l. Is, cui via* 11. D. *quem adm. servit. amitt.* Eum, qui actum habet, vehiculo posse uti. Paulus, in *l. Qui sella* 7. D. *de servitut. præd. rustic.* Eundem, plaustrum posse ducere. Pomponius verò, in *l. si tam angusti* 13. in fin. D. *de servit.* Actum esse, si non vehiculum, sed jumentum possit duci.

5. Ulpianus, in *l. Item si obstetrix* 9. D. *ad l. Aquil.* Non occidisse videri eum, qui causam mortis præbuit. Paulus verò, in *l. Qui occidit* 30. §. *In hac quoque* 30. eod. Eum, qui occasionem præstat, damnum fecisse videri. Et Ulpianus, in *l. nihil* 15. pr. D. *ad l. Cornel. de fizar.* Nihil interesse occidat quis, an causam mortis præbeat.

6. Ulpianus, in *l. Item Mela* 11. §. *Celsus* 3. D. *ad l. Aquil.* Celsum scribere, quod, si alius mortifero vulnere percussisset, alius postea exanimaverit, prior non teneatur quasi occiderit, sed quasi vulneraverit, quia ex alio periit vulnere: posterior verò teneatur, quia occidit. Julianus verò, in *l. Ita vulneratus* 5 1. pr. *versic. Igitur.* D. eod. Si quis servo mortiferum vulnus inflixerit, eundemque alius ex intervallo ita percussisset, ut maturius interficeretur, quam ex priore vulnere moriturus fuerat, statuendum esse, utrumque de occiso teneri.

7. Paulus, in *l. In delictis* 4. §. *si detracta* 3. *vers. donec.* D. *de noxal. action.* Eum, quem pœnitet modi, quem in actione proposuit, posse mutare suum consilium tamdiu, donec prius iudicium agitur, & ita post litem contestatam. Idem verò, in *l. Electio* 26. §. *neque heredi* 5. *vers. Et ideò.* D. eod. post litem contestatam, non esse audiendum, si quid mutare velit.

8. Paulus, in *l. In hoc iudicium* 14. §. *Impendia* 1. *vers. Diversum* D. *Comm. divid.* Cum quid impendo in



rem meam, quæ sit aliena vel communis, tantum me habere retentionem. Idem, in *l. si quis, vers. diversa. D. eod.* Papinianus verò, in *l. Deducta 58. §. Qui post. vers. Qued si funus. D. Ad SC. Trebell.* Non esse retentionem, cum quis proprium negotium gessit. Et Marcianus, in *l. Creditor. 12. §. secundum. 6. D. qui potior. in pign. hab.* Imò verò Iulianus, in *l. si pupilli. 6. §. sed et si 3. in fin. D. de negot. gest.* hunc, qui impensas fecit in suo negotio, habere actionem negotiorum actionem.

9. Marcianus, in *l. In quibus. 3. D. de Aleatorib.* Non licere sponsonem facere, ubi pro virtute non sit certamen. Ulpianus verò, omnem sponsonem esse permissam, ut & ex ea actio dari possit, modò non sit causa inhonesta. *l. si gratuitam. 17. §. fin. D. de prscript. verb.*

10. Ulpianus, in *l. Rogasti. 11. D. de reb. credit.* si Rogatus, ut mutuum daret, cum non haberet, lancem dederit vel auri massam, ut eam venderet, & nummis ex ea redactis uteretur, cum nummos, ex ea vendita acceptos, mutuo dedisse. Africanus verò, in *l. Qui negotia. 34. D. Mandat. vers. His argumentum. D. Mandat.* Non esse hoc casu mutuum.

11. Ulpianus, in *l. Singularia. 15. D. de reb. Credit.* Si nummos ex causa mandati mihi debeas, & conyenerit, ut crediti nomine eos retineas, mutuum esse: quia videtur data mihi pecunia & à me ad te esse perfecta. Africanus verò, in *d. l. Qui negotia. 34.* creditam eo casu non esse pecuniam.

12. Ulpianus, in *l. si ego. 18. pr. D. de reb. credit.* Si ego pecuniam tibi quasi donaturus dederò, tu quasi mutuum accipias, Iulianum scribere, nec donationem, nec mutuum esse, magisque nummos accipientis non fieri. Iulianus verò, in *l. Cum in corpus. 36. in fin. D. de acquir. rer. domin.* Hoc ipso casu proprietatem transire; nec esse impedimento, quod circa causam dandi atque accipiendi dissenserimus.

13. Ul.

13. Ulpianus, in *l. si filius*. 14. D. de reb. credit. Marcellum respondisse, patrem non posse condicere nummos consumptos, si contra SCtum accepti sint & soluti. Ulpianus, verò, in *l. sed si paterfam.* 9. §. hoc SCto 2. D. ad SC. Maced. Non interesse, consumti sint nummi, an extent in peculio.

14. Ulpianus, in *l. si duo* 13. §. fin. D. de Iurejur. Perjurerum fustibus esse castigandum, & ita ei superdici: temere ne jurato. Paulus, in *l. nam sufficit.* 22. D. de dolo malo. esse pœnam perjurii. Et Modestinum; in *l. fin.* D. de stellionat. Alexander verò Imp. in *l. iurisjuar.* 2. C. d. reb. credit. Cententam iusjurandi religionem satis Deum ultorem habere, adeoque nullam esse pœnam à Iudice infligendam perjuro.

15. Gajus, in *l. Admonendi.* 31. in fin. D. de Iurejur. Non posse retractari Iusjurandum voluntarium vel giudiciale. Ulpianus, in *l. Quod si deferente.* 21. D. de dol. mal. Antoninus, in *l. 1.* C. de reb. credit. Ulpianus verò, in *l. Itaque fullo.* 12. §. 1. D. de furt. Nemini dari actionem ex improbitate sua, nec ius Idemque, in *l. 1. pr.* D. de dol. mal. Nemini esse damnosam suam simplicitatem, aut malitiam lucrosam. Et Callistratus, in *l. Divus.* 33. D. de re Iudic. Ea, quæ malo exemplo per falsitates judicata sunt, restituenda esse. Et Impp. In *l. pen.* C. de transact. Etiam transactionem, cujus species est iusjurandum, factam ex falsis causis, esse retractandam.

16. Ulpianus, in *l. Iusjurandum.* 34. §. Qui Iusjurandum 4. D. de Iurejurand. Patri, non remitti iusjurandum de calumnia, si filio detulerit iusjurandum. Idem verò, in *l. si patronus* 16. D. e. d. Idemque in *l. Licet* 7. §. nec deferentes. 3. D. de obseq. parent. ac patron. prestand. Eum deferentem Iusjurandum, de calumnia non jurare.

17. Pomponius, in *l. si pœna.* 19. §. 1. D. de Condict. Indebit. Quamvis sibi debitum quis recipiat, tamen is, qui dat, non debitum dat, repetitionem competere.



petere. Paulus verò, in *l. Repetitio. 44. D. eod.* Repetitionem nullam esse ab eo, qui suum recepit, tametsi ab alio, quàm vero debitore solutum est.

18. Ulpianus, in *l. si non sortem. 26. §. pen. D. eod.* Si is, qui alternativè debet, utrumque solverit, electionem esse Creditoris, quod velit reddere. Iulianus verò, in *l. Cum is. 32. §. fin. D. eod.* dandam esse debitori electionem. Et Imp. cum habere electionem recipiendi, qui & dandi habuit. *l. pen. C. eod.*

19. Ulpianus, in *l. In hac actione. 3. D. de tritic. act.* In æstimatione rei spectandum esse tempus condemnationis. Iulianus verò, in *l. vinum. 22. D. de reb. credit.* Spectari oportere tempus, quo res petitur, si dies vel locus non adjiciatur.

20. Ulpianus ex Scævola, In æstimatione ejus quod interest, venire etiam lucrum, quod quis potuisset consequi ex negotiatione *l. Arbitraria. 2. §. final. in fin. D. de eo quod cert. loc.* Paulus verò, in *l. si sterilis 21. §. cum per venditorem, 3. D. de action. Emt.* Non esse æstimandum, si potuerit quis ex vino negotiari.

21. Africanus, in *l. Centum Capue. 8. versic. nec oportebit. D. de eo quod cert. loc.* Non oportere moram Rei nocere Fidejussori, Paulus verò, in *l. Mora. 88. D. de Verbor. Oblig.* Moram rei etiam fidejussori nocere.

22. Ulpianus, in *l. Quod si maritus 3. §. 1. D. de constit. pecun.* Debitam ex constituto non esse pecuniam, quæ jure civili debebatur, non prætorio. Imp. verò *§. Obligat. 1. Inst. de Obligat.* Obligationes civiles esse efficaces.

23. Ulpianus, in *l. Si ut certo. 5. §. nunc videndum. 2. D. Commodat.* In contractibus initis in utilitatem dantium præstandam esse culpam latam. Imp. verò in *l. à procuratore 13. Et Imp. in l. In re mandata. 21. C. mandat.* In mandato, quod tantum causa mandatum dantis contrahitur diligentiam exactissimam esse adhibendam.

24. Paulus, in *l. Rem, alienam 41. D. de pignorat*

act.



ad. Si debitor rem alienam sine voluntate domini oppigneraverit, & Dominus rei sit factus debitoris heres, non esse creditori concedendam pignoris persecutionem. Modestinus verò, in *l. Si Titio* 22. D. de pignorib. utilem hoc casu dari pigneratitiam.

25. Africanus, in *l. Vir uxori*. 17. D. ad SC. velleian. & Scævola, in *l. Seiamancia*. 28. D. eod. SCto esse locum, Si mulier in hoc acceperit mutuam pecuniam, ut marito solveret, etsi creditor hoc non ignoraverit. Impp. verò, in *l. Si fanebris* 13. C. eod. Non esse hoc casu locum SCto.

26. Ulpianus, in *l. etiam quod natura*. 6. D. de Compensat. Compensationem quæque fieri posse in debito naturali. Iavolenus verò, in *l. Quæcunque* 14. D. eod. Quæcunque per exceptionem perpetuam perimi possunt, in compensationem non venire.

27. Ulpianus, in *l. Si hominem*. 7. §. Quotiens. 2. D. deposit. Depositariorum, foro cedentibus nummulariis, esse potiorē causam ante omnia privilegia. Idem verò, in *l. Si ventri*. 24. §. In bonis. 2. D. de reb. author. Iudic. poss. eorum post privilegia esse potiores partes.

28. Ulpianus, in *l. verum est*. 63. pr. D. pro soc. Socios etiam unius rei condemnari posse tantum in id quod facere possunt. Idem verò, in *l. Sunt qui* 16. vers. Qui pro socio. D. de re Iudicat. Socios non aliter in id quod facere possunt condemnari, quàm si sint universorum bonorum Socii.

29. Ulpianus, in *l. In venditione*. 9. in fin. D. de contr. emt. Errorem in materia facere, ut venditio sit nulla. Idem verò, in *l. Quid tamen*. 14. D. eod. & Paulus, in *l. si sterilis*. 21. §. Quamvis pr. D. de action. Emt. Hoc casu venditionem esse & ex ea agi posse.

30. Ulpianus, in *d. l. Quid tamen*. 14. Inauratum si sit venditum, & Emtor putet aureum, valere venditionem. Iulianus verò. in *l. Cum ab eo* 41. §. 1. D. eod. non valere & esse inefficacem.



31. Alfenus, in l. Si vendita. 11. D. de peric. & comm. rei vend. Culpam servorum patrifamilias nec imputari, etsi per eorum culpam incendium sit ortum. Ulpianus verò, in l. fin. pr. D. Naut. caup. stabul. oportere Dominos factum suorum servorum præstare.

32. Ulpianus, in l. 1. in fin. D. de æstimator. æstimationem periculum in contractu æstimatorio facere ejus, qui suscepit. Idem verò, in l. si gratuitam. 17. §. 1. D. de præscript. verbis. distinguendum esse, ut, si rogatus fuerit Dominus, præstanda sit culpa levissima si is rogaverit, lata, Si neuter, levis.

33. Modestinus, in l. fidejussor. 26. §. poter. 1. D. de pignorib. & hypothec. Eum, qui scripsit vel subscripnavit instrumentum, quo domus ejus proptia est obligata, consensum ei obligationi dedisse. Idem verò, in l. Gajus. 39. D. de pignor. act. consensum ex subscriptione vel subsignatione non colligi posse.

34. Neratius, in l. Eo jure. 4. D. In quib. caus. pign. tac. contrah. Invecta & illata in prædium urbanum, esse tacito pignori; In rustico contra observari. Pomponius verò, in l. In prædiis. 7. pr. junct. §. 2. ibid. In invectis & illatis idem esse, quod in fructibus: Fructus autem sunt tacito pignori d. l. in prædiis. pr. Et Ulpianus, in l. Et si. 14. §. 1. D. de religiof.

35. Scævola, in l. fin. D. Qui prior in pign. habeant Si Titius Seix omnia sua bona generaliter obligaverit, & postea sit matuatus à Fisco pecuniam, hanc Seiam esse præferendam fisco, in bonis post quæsitis. Ulpianus verò, in l. Si quis mihi. 28. D. de Iur. fisc. Fisci hoc casu potiores esse partes.

36. Modestinus, in l. Creditoris. 8. D. de distract. pign. Creditoris arbitrio permitti ex pignoribus sibi obligatis, quibus velit distractis ad suum commodum pervenire. Impp. verò Iurisdictionem esse moderandam hoc modo, ut, si certum sit, posse eum ex speciali suo pignore universum redigere debitum, non possit veniri ad



ri ad alia pignora. *l. Quamvis* 2. *C. de pignoribus & hypothec.*

37. Ulpianus, *in l. 1. D. de Evictionib.* Sive tota res evincatur, sive pars ejus, semper dici rem evictam & nomine evictionis agi. Paulus verò, *in l. Si dictum.* § 6. *In stipulatione* 2. *D. eod.* parte evicta non agi.

38. Marcianus, *in l. Mora.* 3 2. §. 1. *in fin. D. de usur.* Si omissa sit debiti repetendi instantia, non protenus per debitorem moram factam intelligi. Paulus verò, *in l. Titia.* 8 7. §. *usuras.* 1. *in fin. D. de legat.* 2. sufficere semel moram intervenisse, ut perpetuo debeat. Pomponius, *in l. si legati.* 2 2. *D. de verbor. obligat.*

39. Paulus, *in l. Si nepotem.* 3. *D. de rit. nupt.* Nepotem ex filio & neptem ex altero filio, quos habet avus in potestate, solo avo authore posse nuptias contrahere. Idem verò, *in l. Oratione.* 1 6. §. 1. *D. eod.* Desiderari patris consensum, nec sufficere solius Avi voluntatem; cum de nepotis nuptiis agitur.

40. Ulpianus, *in l. si extraneus.* 3 3. *D. de Iure dot.* Extraneum, qui dotem donandi animo promisit condemnandum esse, non in solidum, sed quantum facere possit. Paulus verò, *in l. Neseinius* 4 1. *D. de re Iudic.* In solidum condemnationem fieri oportere.

41. Gajus, *in l. Res.* 5 4. *D. Iur. dot.* Res pecunia dotali comparatas, dotales esse videri. Impp. verò, *in l. Ex pecunia.* *C. eod.* Res non esse dotales, licet maritus eas ex pecunia dotali comparaverit.

42. Modestinus, *in l. Pater.* 4. *D. de testam tutel.* Matrem non nisi instituto tutorem dare, quasi in rem potius, quam in personam. Imp. verò Alexander, datum à matre filio non instituto confirmandum esse. *l. mater.* 4. *C. eod.*

43. Ulpianus, *in l. Tutor* 7. §. *competet* 2. *D. de administrat. tutor.* Latam culpam à tutore esse præstandam. Imp. Antoninus, *in l. nomina.* 2. *C. de bitr. tutel.* Impp. verò Dioclet. & Maxim. culpam levem in tutelæ judicium venire esse certi juris.



44. Gajus, in l. Tutor. 13. §. in solvendis. 2. D. de ad-  
ministrat. tutor. Tutorem non posse munus nuptiale mit-  
tere matri vel sorori sui pupilli. Paulus verò, in l.  
Cum plures 12. §. Cum tutor. 3. vers. solemnita. D. eod. Tu-  
tori esse permissum solemnita munera parentibus &  
cognatis mittere.

45. Ulpianus, in l. 1 §. Et si quidem 11. & seq. D.  
de tutel. Et rationibus distrah. Actionem tutelæ inter  
tutores dividi pro portionibus virilibus, exemplo Fi-  
dejussorum. Papinianus verò, in l. fin. D. Rem pupill.  
salv. for. divisionem non admitti, cum pupillus ipse  
agit.

46. Ulpianus, in l. Quid Ergo. 3. D. de contrar. ju-  
dic. tutel. Neminem dixisse, in hoc agere quem con-  
trario tutelæ judicio posse, ut liberetur: sed tantum  
de his, quæ ipsi absunt propter tutelam. Paulus verò,  
Tutorem, qui se pro pupillo obligavit, habere con-  
trariam actionem, & antequam solvat. l. fin. D. eod.

47. Paulus, in l. fin. §. Paulus 1. D. de fidejussor. &  
nominat. & heredibus tutor. Tale judicium in heredes  
Tutoris defuncti transferri, quale defunctus suscepit.  
Impp. verò, in l. 1. C. de hered. tut. Heredes non posse  
condemnari, nisi ob latam culpam tutorum, cum  
ipsi tutores teneantur de levi culpa, Impp. in l. Qui-  
quid. 7. C. arbitr. tut.

48. Ulpianus, in l. 1. §. fin. D. de reb. eor. qui sub tu-  
tel. sunt. Si minor viginti quinque annis emit prædia,  
ut quoad precium solveret, essent pignori obligata  
venditori, pignus non valere: nam, ubi dominium  
quæsitum est minori, caput non posse obligari. Imp.  
in l. fin. C. de pact. int. Em. & vend. composit. Pacta, tra-  
ditioni rei sue adjecta à venditore, firma ac immutilata  
esse servandâ; cum ferendum non sit captionem ali-  
quam fieri venditori, qui alia lege jus suum transfer-  
ri non est passus.

49. Paulus, in l. fin. D. de reb. eor. qui sub tut. sunt. Et si  
testamentum patris postea irritum esse apparuerit,  
non



non tamen peccasse tutores, si secundum voluntatem Defuncti, testamento scriptam, prædium rusticum pupillare vendiderunt. Impp. verò, in *l. prædium pen. C. quand. non est op. decret.* Non aliter posse prædium rusticum alienari absque decreto, quam pater id mandasse proberetur. Ex testamento autem irrito ac sic nullo nihil probari potest: Cessat enim omnis in eo voluntas.

50. Paulus, in *l. Pignus 11. D. de Curat. furios.* Pignus constitui posse à curatore, utilitate furiosi id exigente. Paulus verò, in *l. pen. D. de reb. eorum, qui sub. tut.* Ob utilitatem, rem pupilli vel minoris, & sic quoque furiosi, secundum Ulpianum, in *l. Qui neque 8. D. eod.* non posse vendi, sed tantum ob æs alienum. Impp. in *l. Ob æs 12. C. de præd. & aliis reb. minor.* Et si vendi non possint, nec oppignerari. Ulpianus in *l. 1. §. Et sunt. 2. D. eod.* Et Imp. in *l. fin. C. de reb. alien. non alienand.* Hisce addi possunt omnia dubia ex textibus libri octavi & seqq. usque ad vicesimum octavum.

## EXERCITIUM SEXTUM.

Resp. NICOLAO HELOMA,  
Frifio.

### De Antinomiis quartum.

#### THESIS PRIMA.

HAc disputatione nonnulla loca ex libro vicesimo octavo & seqq. eruemus, ut eorum conciliatio investigetur & detur. Iavolenus, in *l. si is qui. 25. D. Qui testam. fac. poss.* Si voluntas testatoris non sit plene pronunciata, nihil valere ex testamento. Et Ulpianus, in *l. Quotiens. 9. §. Tantundem 5. D. de heredib. Instituend.* Eum, qui destinans conditionem addere non addidit, inutiliter testari. Imper, verò, in *l. si testa-*



testamento 8. *C. de Institut. & substitut.* Eum, qui ita testatus est: Ille heres esto, secundum conditiones infra scriptas, siquidem nihil adjectum fuerit, neque aliqua conditio in testamento apposita, rectè esse testatum. Et Papinianus, in *l. cum pater. 77. §. fin. D. de legat. 2.*

2. Ulpianus, in *d. l. Quotiens. 9. §. si quis nomen 8.* non valere institutionem, quæ eo fit heredis nomine, quod contumeliæ causa solet addi. Marcianus verò, valere institutionem: *filius meus impiissimus, malè de me meritus. l. His verbis. 48. §. Illi. 1. D. eod.* Imp. verò Alexander, in *l. hereditas. 4. C. de his, quib. ut indign. hereditatem fisco vindicari, cum testator ait, aliquem ex heredibus non mereri suam voluntatem.*

3. Pomponius, in *l. si ita quis. 66. D. de heredib. instit.* Si ita quis instituerit heredes, Titius heres esto: Gajus & Mævius heredes sunt ex æquis partibus, testatorem non tam Gajum & Mævium conjunxisse, quam celerius dixisse videri. Paulus verò, in *l. Re conjuncti 89. D. de legat. 3.* Hisce verbis: Titio & Scio fundum æquis partibus do, lego, comprehendi conjunctionem.

4. Scævola, in *l. Lucius. 85. D. de heredib. instituend.* Liberos in conditione positos, esse in dispositione. Ulpianus verò, in *l. si quis sub conditione. 8. D. si quis omiff. causa testam.* Eum, qui est in conditione non posse quicquam petere.

5. Paulus, in *l. fin. D. de heredib. instituend.* Eum qui falso rumore perlato intellexerat heredem, quem instituerat, esse defunctum ac propterea mutans testamentum prius, in alio alium scripserat, habiturum heredem, quem in priori instituerat, eumque heredem Legata & cætera in secundo adscripta aliis soluturum. Idem, in *l. cum Mater. 28. D. de inoffic. testam.* Imp. verò, in *§. Posteriore. 2. Inst. quib. mod. testam. infirm.* & Pomponius in *l. Cum in secundo. 16. D. de injust. rupt. atque irrit. fact. testam.* Ipso jure prius testamentum per posterius tolli. Annon ergo rectius



rectius nec in posteriori testamento scriptum fieri heredem, quia non habet voluntatem, & in priori nominatum non posse admitti ad hereditarem, quia prius est ruptum. huc facit. *d. l. quotiens 9. pr. D. de hered. Instit.*

6. Ulpianus, in *l. Quæ sub conditione. 8. D. de condit. Institut.* Quæ sub conditione jurisjurandi relinquuntur, reprobantur. Papinianus verò, in *l. cum pater. 77. §. filius. 23. D. de legat. 2.* tantam esse prærogativam jurisjurandi in testamento, ut licet quoad cætera non valeat, ob jusjurandum tamen valeat.

7. Ulpianus, in *l. pro herede 20. §. pen. vers. Itaque D. de acquir. vel omitt. hered.* Dicendum esse, tunc pro herede geri, quoties accipitur, quod citra nomen & jus heredis accipi non poterat. Imp. vero Antoninus, in *l. 1. C. de repud. vel abstn. hered.* Desiderari, ut liquido probari possit nihil ab eo, qui accepit vel gessit, ut herede esse acceptum. vel gestum.

8. Pomponius, in *l. Id quod. 9. D. de legat. 1.* Id quod, apud hostes est, legari posse ac postliminii jure subsistere. Modestinus vero, fundum hostium neminem stipulari posse. *l. liber. 103. D. de verb. obligat.* Ulpianus verò, in *l. Ab omnibus 104. §. Etiam rem. 2. D. de legat. 1.* Non aliter legari posse, quàm si emi possit: Ergo non potest simpliciter relinqui.

9. Ulpianus, in *l. Senatus. 43. §. Legatum. 2. D. de legat. 1.* Legatum in aliena voluntate poni posse, in heredis non posse. Idem, in *l. 1. D. de legat. 2.* Modestinus verò, in *l. Nonnunquam. 52. D. de condit. & demonstr.* In alienam voluntatem non posse conferri legatum. Et Gajus, in *l. Illa institutio. 32. pr. D. de heredib. Instit.* Testamentorum jura ipsa per se firma esse oportere, non ex alieno arbitrio pendere.

10. Iulianus, in *l. si quis testamento. 79. D. de legat. 1.* Si quis testamento suo, Titio & Seio decem dari jusserit, nullam hæc verba accipere ambignitatem, ut dena dixisse videatur, qui decem dixit. Adeoque  
fin-



singulis videntur decem relicta. Ulpianus verò, in *l. stipulatio ista*. 38. §. *Eum, qui dicat* 19. D. de Verbor. Oblig. Iulianus, in *l. Eum, qui*. 56. D. eod. & Pomponius, in *l. si mihi & Titio*. 110. D. eod. Hoc casu, non singulis, sed omnibus decem deberi.

11. Paulus, in *l. Quotiens* 2. D. de legat. 2. Quotiens nominatim plures res in legato exprimuntur, plura legata sunt. Celsus vero, in *l. si illud*. 27. D. eod. si illud aut illud, vel aliud & aliud, sc. nominatim, unum esse legatum.

12. Modestinus, in *l. Titia*. 34. §. *Lucia Titia* 2. D. de legat. 2. Fideicommissarium non amittere jus fideicommissi ex eo, quod præsens vel testis fuerit in divisione. Idem verò, in *l. fidejussor*. 26. §. 1. D. de pignorib. Ex præsencia & silentio sequi vel probari tacite consensum. Huc facit Responsum Ulpiani, in *l. si remunerandi*. 6. §. *si passus* 2. & in *l. Qui patitur*. 18. D. Mandat.

13. Scævola, in *l. Annua, his verbis*. 20. pr. D. de annu. legat. Si legatum sit annuum relictum his verbis: si morarentur cum matre, id etiam deberi, licet mater sit mortua. Imp. Antoninus Pius, in *l. 1. C. de legat.* Imp. verò Alexander, morte deficere conditionem, *l. legatum* 4. C. de condit. insert.

14. Gajus, in *l. si ususfr.* 8. D. de usu & usufr. legat. Ususfructum municipibus relictum durare ad centum annos. Æmilius verò Macer, in *l. Hereditarium* 68. pr. in fin. D. ad *l. falcid.* Computari tantum in ususfructum reip. relictum triginta annos.

15. Ulpianus, in *l. Quasitum* 12. §. *Papinianus*. 45. D. de fund. Instr. vel instrum. leg. Vxori, cui vir omnia, quæ in domo erant, ab herede filia præstari voluit, emtiones servorum non esse legatas. Paulus verò, nomine eorum, quæ in domo sunt, etiam venire mancipia, & sic eorum emtiones. *l. Gajus* 86. D. de legat. 2.

16. Ulpianus, in *l. si quis reum*. 5. §. *Idem Iulianus*. 2. D. de liberat. legat. Nec patrem, qui solvit, quod filius.



liusf. debebar, nec maritum, qui solvit, cum patri & marito liberatio esset relicta, repetere posse, quod solutum est. Idem verò, in l. si non sortem. 26. §. adeò. 7. in fin. D. de cond. Indeb. Debitorem, cui liberatio relicta est, quod ignorans solverit, posse repetere.

17. Paulus, in l. I. §. Item si ita legatum 8. D. ad l. falcid. Si ita sit legatum: Heres meus Seio penum dato: si non dederit, decem dato. Et in continenti heres non solverit penum, legatum transfundi, & decem deberi. Idem, in l. si penum 24. D. Quand. dies legator. vel fideicomm. ced. Idem verò, in l. Duo societatem. 71. D. pro socio. pænali stipulatione non fieri novationem.

18. Iulianus, in l. Titia. 86. D. ad l. falcid. Heredem, rogatum restituere universam hereditatem, retinere integra legata sibi relicta. Ulpianus verò, in l. in fidei commissaria 18. §. fin. D. ad S C. Trebell. Heredem teneri, ut non quidem id, quod à coherede accepit, verum quod à semetipso ei relictum est, in fideicommissum cadit. Et idem in l. Marcellus. 3. §. Quidam liberis. 4. D. eod. Integras præceptiones esse restituendas.

19. Paulus, in l. ubi purè 19. §. fin. D. Ad. S C. Trebell. Sumptum in distrahendis ac conservandis rebus hereditariis factum, imputari oportere heredi. Gajus vero, in l. Quantitas. 72. D. ad l. falcid. Heredi non imputari eum sumtum, sed legatariis: cum heres eum deducat.

20. Ulpianus, in l. I. pr. D. de oper. nov. nunciat. Per nunciationem impediri opus, si jure siue injuria fiat. Impp. vero, in l. si major. 13. C. de rescind. vendit. Propter hoc solum, quod quis denunciaverit ne aliquid fieret, bonam fidem non pati, ut, quod legitime est actum, rescindatur. Et Imp. Gordianus, in l. fin. C. debitor. vend. pign. imp. non poss.

21. Iulianus, in l. Qui viam. 14. D. de oper. nov. nunciat. eum, Qui viam habet, si opus novum nunciaverit, eum, qui in via ædificat, nihil agere. Ulpianus verò, in l. un. §. Ius habet. 3. D. de Remissionib. Ius nunciandi opus novum habere eum, qui aut dominium aut

fer-



servitutem habet. Idem, in *l. Et si fortè. 6. §. fin. D. si servit. vindic.*

22. Paulus, in *l. pratoris officium. §. pr. D. de damn. infect.* Missum, sc. ex secundo decreto, in possessionem, non fieri dominum, sed per longi temporis spacium in suum dominium capere posse. Ulpianus verò, in *l. si finita 15. §. Iulianus scribit. 16. D. eod.* Missum constitui dominum ex secundo decreto. Et *§. posteaquam. 33. Ibid.* Ex secundo decreto juberi possidere jure dominii. Et Paulus, in *l. 1. D. de fund. doal.* missum fieri dominum.

23. Julianus, in *l. si alienam. 13. D. de mort. caus. donat.* Mortis causa sic donationem fieri posse, ut nulla causa revocari possit. Marcianus verò, in *l. ubi ita. 27. D. eod.* ubi ita donatur mortis causa, ut nullo casu revertatur ad donatorem, causam magis donandi esse quam mortis causa donationem: ac ideo perindè haberi debet, atque alia quædam inter vivos donatio.

24. Papinianus. Iudicium donationis esse bonæ fidei iudicium, *l. Seja cum bonis. 42. D. eod.* Modestinus vero, in *l. Eum qui donationis. 22. D. de donat.* Donationem non deputari in bonæ fidei contractibus. *Imp. in §. actionum. 28. Inst. de action.*

25. Gajus, in *l. Etiam. 32. D. de acquir. rer. domin.* Etiam invitis nobis acquiri. Ulpianus verò, in *l. Hoc Iure. 19. §. Non potest. 2. D. de donat.* Non posse liberalitatem nolenti acquiri. Et communis est regula: Invito non datur beneficium.

26. Ulpianus, in *l. Quemadmodum 8. D. de acquir. vel amitt. poss.* Quemadmodum nulla possessio acquiri nisi animo & corpore potest, Ita nullam amitti, nisi utrumque in contrarium sit actum. Paulus verò, in *l. possideri. 3. §. In amittenda. §. in fin. D. eod.* Possessionem solo animo amitti posse, quamvis acquiri non possit. Papinianus, in *l. peregrè. 44. in fin. D. eod.*

27. Papinianus, *id l. possessio quoque. 49. pr. D. eod.* possessionem plurimum ex jure mutari. Ulpianus vero in *l.*



in l. possessionem. 29. D. eod. Facti esse. Et Papinianus, in l. Denique 19. D. Ex quib. caus. major. in integ. restit. plurimum facti habere.

28. Ulpianus: In Usucapionibus non de momento in momentum, sed totum postremum diem computaris. l. In usucapionibus. 6. D. de usurp. & usucap. Venulejus, in l. pen. D. de divorf. & tempor. prescript. Sufficere minimo momento extremi diei rem esse possessam. Paulus vero, in l. In omnibus 6. D. de oblig. & action. In omnibus temporalibus actionibus, nisi novissimus totus dies compleatur, non finire obligationem. Idem maximè valere debebat in usucapione, quippe, quæ dominum suo jure fraudat.

29. Julianus, in l. Non solum. 33. D. de usurp. & usucap. Neminem sibi mutare posse causam possessionis. Paulus vero, in l. pro emptore 2. §. fin. D. pro Emptor. posse quem sibi possessionis causam mutare,

30. Paulus, in d. l. pro emptore 2. §. Cum Stichum. 6. in fin. fines ampliores posse usucapi longo tempore. imp. verò, in l. fin. C. finium regund. fines præscribi 10. annis.

31. Modestinus, in l. Duo. 28. D. de re Judic. Si duo iudices sententias dixerint diversas, utramque fore inpendenti, donec competens Iudex unam earum confirmaverit. Paulus verò, in l. Inter pares. 38. D. eod. hoc casu non fore inpendenti sententias, sed in liberalibus causis, aliisque favorabilibus recipiendam esse eam, quæ est pro libertate, in aliis eam, quæ a vetero.

32. Hermogenianus, in l. Contumacia. 53. princ. de re judicat. Contumaciam eorum, qui jus dicenti non obtemperant, litis damno coerceri. Ulpianus vero, in l. Et post edictum. 73. D. de Indic. Non esse semper condemnandum, qui contumax sit, sed eundem posse ac debere absolvi, quoties ista est ejus causa.

33. Ulpianus, in l. Iudex. 54. D. de re judicat. Iudicem



dicem non posse, posteaquam dixit sententiam, corrigere quicquam. Hermogenianus verò, in *l. actorum* 46. *D. eod.* iudicio non esse prohibitum actorum verba emendare. Idem, in *l. praeses* 42. *D. de minorib.* posse fieri restitutionem contra propriam sententiam ab eo, qui sententiam dixit. Ille autem, qui restituit corrigit, quod autem erat actum.

34. Paulus confessum pro iudicato esse *l. 1. D. de Confess.* Ulpianus, id *l. proinde* 25. §. 1. in *fin. D. Ad. l. aquil.* nullas esse partes iudicandi in confitentem. Ulpianus verò, in *l. Indeneratius*, 23. §. *fin. & ll. seqq. D. eod.* Confessum non condemnandum esse, sed liberari, si docere possit falsam esse à se confessionem factam.

35. Paulus, in *l. In possessionem*, 6. *D. ex quib. caus. in possess. eat.* Creditorem conditionalem posse in possessionem mitti, & solere. Idem verò, in *l. si quis Creditorem* 14. §. *final. D. eod.* Creditorem conditionalem non mitti: quia is mittitur, qui potest bona ex edito vendere.

36. Papinianus, in *l. Debitor*, 3. §. *fin. D. de separat.* In quolibet Creditore, qui separationem impetravit, probandum esse, ut si solidum ex hereditate servare non possit, ita aliquid ex bonis heredis ferat, si proprii creditores heredis fuerint dimissi: quod sine dubio admittendum est circa creditores heredis dimissis hereditariis. Paulus verò, in *l. si creditores*, 5. *D. eod.* si hereditas non inveniatur idonea, heres autem idoneus, non posse creditores hereditarios separatione ab iis postulata, reverti ad bona heredis sed oportere eos, quod semel postulaverunt, eo stare.

37. Ulpianus, in *l. Ait prator*, 10. §. *si cui solutum*, 13. *D. Quae in fraud. credit.* Si cui solutum quidem non fuerit, sed in vetus creditum pignus acceperit, hac actione teneri. Paulus verò, in *l. illud*, 13. *D. eod.* Eum, qui pignus tenet, hac actione non teneri: suo enim jure, & ut pignus, non rei servandæ causa, possidet.

38. Ul-



38. Ulpianus, in *l. 1. §. Denique. 10. D. de vi & re armat.* Colono dejecto non competere interdictum. Unde vi. Marcellus, in *l. colonus. 12. & Papinianus, in l. cum fundum. 18. D. eod.* Colono legitimè competere.

39. Ulpianus, in *l. 1. §. interdictum. 6. D. uti possidet.* actionem nunquam possessori dari. Julianus verò, in *l. Qui pendentem. 25. D. de action. Emr.* possessori dandam esse injuriarum actionem & ad exhibendum. Ulpianus, in *l. Papinianus 8. §. si filius Exheredatus. 13. D. de Inoffic. testam.* filio exheredato dari querelam inofficiosi, licet possideat.

40. Julianus, in *l. 1. §. 1. D. de salvian. interdict.* adversus extraneum rectè interdicto Salviano agi posse. Imp. verò Gordianus, in *l. 1. C. de precar. & interdict. salv.* contra tertium possessorem, i. extraneum, interdictum Salvianum non competere.

41. Paulus, in *l. naturales 10. D. de obligat. & action.* Obligationes naturales parere actionem efficacem, Julianus, in *l. fidejussor. 16. §. Naturales. 4. D. de fidejuss.* Ulpianus verò, in *l. Iurisperitorum. 7. §. 4. D. de pactis.* tantum ad exceptionem prodesse naturales obligationes.

42. Ulpianus, in *l. Is, cui. 6. in fin. D. de verbor. obligat.* Nec pro prodigo, nec pro furioso posse intervenire fidejussorem. Idem verò, in *l. Marcellus. 25. D. de Fidejussorib.* rectè fidejussores obligari, licet fidejussoribus denegetur Mandati actio.

43. Modestinus, in *l. Puberes. 101. D. de Verbor. oblig.* Puberes, sine suis curatoribus posse obligari. Ulpianus verò, in *l. 1. §. fin. D. de min.* Puberibus non esse committendam rerum suarum administrationem. Et in *pr. l. 1.* Eam ætatem multis captionibus esse expositam. Et Imp. Constantinus, *l. fin. §. 2. C. de Sent. aff.* Minores ætate jure quicquam agere prohiberi.

44. Modestinus, Servum hereditarium & heredituro & hereditati rectè stipulari. *l. Servus. 35. D. de stipulat. servor.* Paulus vero, in *l. Servus hereditarius. 16.*



*D. eod.* Eundem, stipulando heredi futuro, nihil agere.

45. Ulpianus, in *l. Generaliter*. 5. *D. de fidejussor.* Generaliter Julianum respondere, cum qui heres extitit ei, pro quo intervenerat, liberari ex causa accessionis, & solummodo quasi heredem Retineri. Papinianus vero, in *l. Debitor*. 3. *D. de separation.* Rationem juris non permittere, ut ex persona fidejussoris damno afficiantur creditores, qui diligenter sibi prospexerunt. Et Paulus, in *l. stipulationum*. 2. §. *ex his*. 2. *p. de verbor. oblig.* Ex persona heredis conditionem obligationis immutari non posse.

46. Ulpianus, in *l. si debitor*. 30. *D. de solution.* Si debitor offerret pecuniam, quæ peteretur, creditor autem nollet accipere, prætorem ei denegare actiones. Imp. vero, in *l. obsignatione*. 9. *C. eod.* Debitorem non aliter liberari, quam obsignatione & depositione, non sola oblatione.

47. Modestinus, in *l. id, quod pænæ* 74. *D. de solutionib.* Id, quod pænæ nomine exactum est à debitore, lucro cederet creditoris. Ulpianus vero, in *l. Quod si ex stipulatu*. 42. *D. pro soc.* Pænam in sortem imputari.

48. Ulpianus, in *l. Item apud labeonem*. 15. §. *si curaverit*. 10. *D. de injur.* Si curaverit, ut alicui fieret injuria, non tamen sit facta, cum non teneri. Idem vero, in *l. Et generaliter*. 3. §. 1. *D. de calumniator.* Sufficere quod quis suscepit pecuniam ut calumniaretur, si fecerit si non æque eundem teneri.

49. Paulus, in *l. cum ratio*. 7. §. *fin.* *D. de bones damnator.* Bona, quæ deportatus post deportationem acquisivit, fisco cedere. Idem vero, in *l. si mandavero*. 22. §. *Is, cujus*. 5. *D. mandat.* non pertinere ad fiscum.

50. Macer, in *l. Ab executore*. 4. *pr. D. de appellat.* ab Executore sententiæ non posse appellari. Imp. vero Constantinus, in *l. & in majoribus*. 20. *C. eod.* Et in majoribus & in minoribus nemini esse denegandam appellationem.

EXER.

## EXERCITIUM SEPTIMUM.

Resp. HENRICO THILE,  
Buxtehudenfi.

*De Antinomiis quintum.*

## THESIS PRIMA.

**H**Ac disputatione de nonnullis legibus ex Codice desumptis, an sibi juxta aliiisque juribus satis convenient, videndum. Imp. Marcianns, in *l. nemo clericus. 4. C. de summ. trinitis. & fid. catholic.* Nemini, five Clericus, five militaris, vel alterius cujuslibet conditionis, de fide Christiana, publicè turbis coadunatis ac audientibus, permissum esse tractare. Imp. verò, Leo & Anthemius, in *l. nulli licere. 28. §. fin. C. de Episcop. & cleric.* Fidem ac industriam eorum, qui veritatem in aures publicas luccinq; deduxerunt, tam laude, quam honestate & pariter pietate non carere. Veritas autem optime ex collationibus ac disputationibus haberi potest.

2. Imp. Constantinopolitanam ecclesiam omnium aliarum esse caput. *l. Constantinopolitana. 24. C. de sacros. Eccles.* Idem verò, in *l. Reddentes C de summ. Trinitat.* Romanæ primas esse adscribendas.

3. Imp. in *l. sacris canonibus. 45. de Episcop. & cleric.* Sacros canones non minus quam leges valere præcipi. *1. & seqq. distinct. 10.* Et Imp. Valentin. & Marcian. in *l. privilegia. 12. §. 1. C. de SS. Eccles.* Imp. verò, in *l. omnes. 10. C. de legibus*; Tam clericos, quam alios, legibus ac principum constitutionibus regi, quamvis in canonibus id non admittatur. *c. nullus. 2. x. de for. comp. et.*

4. Imp. In *l. Rescripta. 7. C. de precib.* Imp. offendis. Rescripta contra jus elicita ab omnibus iudicibus refutanda esse. Verum, in *l. leges. 3. C. de legib.*



*legib. & constitution. princip.* Iudicium esse, suis programmatibus constitutiones & Placita Principum divulgare: Et in similibus negotiis ea sequi. Imò de iudicio principali non oportet disputare: Sacrilegii id instar est. *l. Disputare. 3. C. de Crimin. sacrileg.*

5. Imp. *in l. post venditionem. 2. C. de pallis.* Si post venditionem hereditatis à te factam creditores adversus emtores actiones suas moverint, easque spontanea voluntate susceperint, exceptione taciti, (sc. de non petendo à venditore) pacti non inutiliter te defendi. Imp. verò, *in l. fin. C. de novationib.* Ut novatio fiat, probandum esse, quòd expressè sit de ea actum inter partes. Ita, neminem eligere viam, per quam sibi nocere possit, præsumi respondet Ulpianus, *in l. si miles. 3. D. de testam. milit.*

6. Imp. Pactum, dotali instrumento comprehensum, ut, si pater vita fungeretur, ex æqua portione ea, quæ nubebat, cum fratre hères patris sui esset, nullam obligationem contrahere, *l. pactum, quod dotali. 15. C. de pact.* Imp. verò, pacta circa hereditatem cum eo, de cuius hereditate agitur, inita, esse valida, modo is, de cuius bonis tractatum fuit, in eadem sententia perseveraverit. *l. fin. C. eod.*

7. Imp. Rationes sæpè computatas denuò tractari posse, si res non sint iudicatæ. *l. un. C. de error. calcul.* Macer verò, *in l. un. §. 1. D. Quæ sentent. fin. appell. rescind.* Si error sit in sententia circa computationem, eum corrigi posse citra provocationem.

8. Imp. *in l. Quisquis. 6. §. praterea 2. C. de postuland.* Advocatum cum litigatore, quem in suam fidem recepit, nullum posse inire contractum. Imp. verò Constantinus, *in l. Si qui 5. C. eod.* Prohiberi non omnem contractum, sed eum, ex quo grave damnum ac deprædatio sequatur. Ulpianus, *in l. Sumtus quidem. 53. D. de pact.* Non licere pacisci, ut dimidia pars litis cedat Advocato: Cæteras conventiones admitti,

8. Imp.



9. Imp. *In l. un. C. ut quæ def. advoc. jud. supp.* Iudicem posse supplere quæ juris sunt, non facti. Imp. Alexander, *In l. Age cum Geminiano. 3. C. de Transact.* Etiam facta posse suppleri. Ictus *in l. Vbicunque. 2 I.D. de interrogat. in jur. faciend.* idem confirmat.

10. Imp. Gordianus, Si fiat restitutio ob metum vel violentiam etiam restituendum esse precium illi, qui vim intulit, si quod exsolverit. *l. Si vi vel metu. 3. C. de his, quæ vi metusve causa.* Imp. verò Constantinus, *in l. si per Impressionem 11. C. eod.* Pecuniam, quam accepit is, qui vim passus est, ab eo non esse restituendam. Et Imp. *in l. si mancipium. 23. C. de Rei vindicat.* Si mancipium per vim vel furtum ablatum sit vindicanti, per id nullam necessitatem precii solvendi irrogari.

11. Imp. Antoninus, De dolo actionem cum nulla alia actione concurrere. *l. De dolo. 2. C. de dol. malo.* Imp. verò, *in l. 1. C. eod.* dari actionem de dolo eo casu, quo Paulus, *in l. si mandatu. 59. §. 1. D. Mandat.* actionem Mandati.

12. Imp. *In l. fin. C. Qui & advers. quos. in integr. restit. non poss.* Adversus parentes non dari restitutionem. Imp. verò Gordianus, *in l. si cum pater. 2. C. si advers. rem judic.* Dari contra patrem in causa indicata, quæ maximas habet vires.

13. Imp. *In l. 1. C. de Iudic.* Iudicio capto usurarium stipulationem non esse peremptam. adeoque, si in priori ac principali causa non sint petite, post peti possunt. Imp. verò Gordianus, *In l. si deposita. 4. C. Depos.* Si tantummodo sortis sit facta condemnatio, super usuris nullam esse postea posse controversiam.

14. Imp. *In l. un. C. de litis contest.* Litis tunc contestata videtur, cum Iudex per narrationem negotii causam audire cepit. Imp. verò, *in l. Rem non novam. 14. §. patroni. 1. C. de Iudic.* Non tantum ad litis contestationem requiri narrationem, sed & contradictionem. Idem, *in l. cum & Iudices. 2. C. de jerejur. propt. calum. dand.*

F 4

16. Imp.



16. Imp. in l. 1. in l. si pater. 2. C. de Inoff. donat. Donationem inofficiosam usque ad legitimam tantum rescindi. Imp. vero, in l. si unquam. 8. C. de revocand. donat. omne id, quod donatum est revocari.

17. Imp. Antoninus, in l. si inferiorem. 2. C. de Rei vindicat. Materiam, ex qua ædificium constructum est, redire diruto ædificio, ad priorem materiæ dominum, licet mala fide is ædificaverit: modò non donandi animo ædificium extruxerit. Gajus vero, in l. Adeo. 7. §. Ex diverso. 12. D. de acq. rer. dom. Mala fide ædificanti non dari vindicationem diruto ædificio.

18. Imp. Datum ob causam impossibilem non posse repeti, causa non sit secuta. l. Dictam legem. 8. C. de condict. ob caus. dator. Imp. vero, In l. si similem. 5. C. eod. Datum ob causam, quæ legibus interdicta & sic impossibilis est, posse condici.

19. Imp. In l. Rem majoris. 2. C. de resc. vend. Dari actionem, vel ut venditio rescindatur, vel ut Emor suppleat id quod iusto precio deest, si venditor ultrà dimidium sit deceptus. Imp. vero, In l. Non est. 6. C. eod. Non rescindi contractum, licet quis duplum offerat.

20. Imp. Alexander, In l. si fundum. 2. C. de pact. int. emor. & vendit. compos. Dari ex venditione, cui pactum de retrovendendo est additum, actionem, vel ex vendito, vel præscriptis verbis. Icti vero, in l. 1. & seqq. D. de præscript. verb. Actionem præscriptis verbis non habere locum, nisi cum omnis alia ordinaria actio cesset: undè cum actione ex vendito non potest concurrere.

21. Imp. Quod à sponso ante nuptias donatum est, sponsum non repetere posse, si nuptiæ non fuerint secutæ: imò si sponsus, quod donavit, abstulerit, datur repetitio tanquam illicitè rapuerit. l. si filie tue. 10. C. de donat. ante nupt. Imp. vero Constantinus, in l. Cum veterum. C. eod. Distinguendum esse circa donationes inter sponsum & sponsam factas, ut matrimonio non secuto, donatum reddi debeat,



beat, si per donantem steterit, quod matrimonium non secutum fuerit; Et non sit necesse reddi ab eo, per quem non steterit.

22. Imp. Gordianus, *in l. in copulandis* 8. *C. de nupt.* In copulandis nuptiis, nec Curatoris, nec Cognatorum vel Affinium, ullam auctoritatem esse necessariam. Imp. vero, *in l. 1. Et in l. in conjunctione.* 20. *C. eod.* Etiam matris, propinquorum & Curatorum arbitrium requiri.

23. Imp. Alexander. *In l. Frustra* 1. *C. de dot. promiss.* Non peti posse quicquam, si neque species ulla neque quantitas sit promissa nomine dotis. Imp. vero Gordianus, *in l. si quum ea.* 3. *C. eod.* Hoc calu, confugiendum esse ad arbitrium viri boni. Et Papinianus, *In l. Cum post divortium.* 69. §. *Gener.* 4. *D. de iur. dot.*

24. Imp. *In l. Epiſta.* 1. *C. de iur. dot.* Si dos sit evicta, distinguendum esse in quaestione, utrum Socer, qui promissit, de evictione teneatur: Vt, si pollicitatio vel promissio praecesserit, condictione vel ex stipulatione agi possit: sin autem nulla intervenerit promissio, & bona fide, omnia sint acta, nulla marito detur actio. Imp. vero, *in l. un.* 1. *C. de rei uxer. action.* non distinguere oportere, sed licet nulla sit stipulatio facta legem sic omnia accipere, ut videatur stipulatio interposita. Quinimo causa dotis est onerosa, adeo ut maritus sit reputandus pro emptore, secundum Iulianum, *in l. Ex promissione.* 19. *D. de Oblig. & action.* Quoties vero est Emptio, vel alia causa onerosa, ob evictionem agitur, secundum Imp. Gordianum, *in l. si praedium* 4. Alexandr. *in l. non dubitatur.* 6. Dioclet. & Maxim. *in l. si permutationis.* 29. *C. de Evictionib.*

25. Imp. *In l. 1. C. de fund. dot.* Alienationem esse omnem actum, quo dominium transfertur Imp. vero Iustinianus, *in l. fin. C. de reb. alien. non alien.* Non tantum eam esse actum quo dominium transfertur, sed & eum modum, quo ususfructus, hypotheca, servitus realis, vel Emphyteusis constituitur.

E §

26. Imp.



26. Impp. Rationes curæ administratæ ante vicissimum quintum annum completum, durante officio peti non posse, manifesti esse Juris. *l. Rationes. 14. C. de administrat. tut.* Ulpianus verò, in *l. si cum adhuc. 16. D. de tutel. & rationib. distrah.* Cum curatore Pupilli sive Adolescentis agi posse, & si usque adhuc cura perseveret. Et Paulus, in *l. nisi finita. 4. in fin. D. eod.* Ubi de Furiosi Curatore.

27. Imp. Gordianus, in *l. voluntaria. 12. C. de Excusat. tutor.* Voluntariæ tutelæ munera privilegiis, i, causis, excusandi nihil derogare: Adeoque sequi, affectatas tutelæ ad excusandum proficere. Imp. verò, in *§. Item tria onera. 5. Inst. Eod.* Affectatas, sive voluntarias Tutelæ, non prodesse ad excusandum, & magis obesse, quam proficere.

28. Impp. in *l. 1. C. Qui num. liber.* Numerum liberorum prodesse ad excusandum. Imp. verò Alexander, in *l. 1. C. de his, qui num. liber.* Numerum liberorum ab oneribus non excusare.

29. Impp. in *l. neque professio. 5. C. de Testament.* Quæ ut filiis relinquuntur, non deberi certum est. Paulus verò, in *l. nemo dubitat. 58. §. 1. D. de heredib. Instit.* Etiam eum, qui non est frater, nomine fratris institui posse, ac eandem Institutionem valere.

30. Impp. in *l. Ex legato. 18. C. de legat. si nomen sit legatum,* non transire actiones directas, sed utiles. Idem verò, in *l. legatum 80. D. de legat. Rectâ viâ & jure directo transire dominium sine facto heredis.*

31. Antoninus, in *l. 1. C. de fideicommiss.* Qui annua legata præstitit per integrum triennium ex testamento non perfecto, eum in perpetuum obligari. Idem verò, in *l. Et si inutiliter. 2. C. eod.* Una præstatione quem se obligare in futurum, ut perpetuo videatur obligatus. Imò & Impp. in *l. sicut in rem speciales. 3. C. de præscript. 30. vel 40. annor.* Actiones personales, quarum in numero est actio ex testamento.



stamento, demum finiri ordinariò lapsu 30. annorum.

32. Imp. in *l. si veritas*. 23. *C. de fideicommiss.* si solemnitas desit, & filius non sit amplexus voluntatem, vel transactionis causâ stipulantibus promisit, ad solutionem urgeri non posse. Imp. verò Constantinus, in *l. Inter omnes*. 26. *final. C. famil. Ercisc.* Voluntatem patris subsistere, licet illa sit destituta omni solemnitate.

33. Imp. Gordianus, in *l. 1. C. si advers. Creditor.* Creditorem, agentem hypothecariâ, Decem annis inter præsentem, viginti annis inter absentes, excludi à sua actione. Imp. verò Iustinus, in *l. Cum notissimi.* 7. *C. de præscript.* 30. vel 40. annor. Triginta annos ad hanc rem desiderari.

34. Imp. Antoninus, in *l. Quamvis*. 2. *C. de privileg. Fife.* Mulierem in causa dotis respectu aliorum creditorum pari passu ambulare, ut nec fisco uxor, nec uxori fiscus præferatur. Imp. verò, in *l. assiduus*. 12. *C. Qui potior. in pign.* Mulierem præferri omnibus creditoribus, licet habeant expressam anteriorem hypothecam: Undè & fiscum superabit uxor.

35. Imp. in *l. Incerti*. 3. *C. de Interdict.* Non esse incerti juris, ortâ proprietatis ac possessionis lite, prius possessionis quæstionem decidi oportere, ut ex hoc, ordine facto, de domini disceptatione probationes ab eo, qui de possessione victus est, exigantur. Ulpianus vero, in *l. Naturaliter*. 12. §. 1. *D. de acquir. vel amitt. possess.* Nihil commune habere proprietatem cum possessione; & ideo non denegari ei interdictum uti possidetis, qui cæpit rem vindicare: Non enim videtur possessioni renunciasse, qui rem vindicavit. Et Papinianus, in *l. Cum fundum*. 18. §. 1. *D. de vi & vi armat.*

36. Imp. Gordianus. In *l. Usucapio*. 7. *C. de pignorib. & hypothec.* Usucapionem, pignoris conventionem non extinguere. Idem vero, Diuturnum silentium  
longi



longi temporis præscriptione corroboratum, creditoribus pignus persequentibus inefficacem constituere actionem. *l. Diuturnum 1. & seq. C. si advers. credit. præscript. pign. opponatur.*

37. Imp. Alexander, *in l. spem. 5. C. quæ res pign. Spem præmionum eorum, quæ pro coronis penitentur piguerari non posse.* Et Severus, Imp. *in l. stipendia. 4. C. de Execut. rei judic.* Stipendia, licet condemnantur sis, retineri non posse & pignori capi. Papinianus verò, *in l. Commodus. 40. D. de re iudicat.* Commodis præmionum, quæ propter coronas sacras præstantur, interdici condemnato, & jure pignoris ea teneri rectè.

38. Imp. Gordianus, *in l. Debitum. 5. C. de Remiss. pign.* Debitum, quod per pacti conventionem inutiliter factam remissum est, potest peti, & ejus nomine pignus obligatum vindicari. Papinianus verò, non posse pignus peti, licet inutilis sit conventio, per quam remissum erat debitum. *l. 1. §. 1. D. quib. mod. pign. solv.*

39. Imp. Constantinus, *in l. fin. C. de Pact. pignor.* damnari in pignoribus commissoriam legem. Scavola verò, *in l. fin. D. de contrah. emtion.* Valere conventionem, ut pignus sit emtum pecuniâ, quæ debetur. Id vero est pactum commissorium.

40. Imp. *in l. fin. pr. C. de litigios.* Fisco cedere rei Emte æstimationem in pœnam illius, qui sciens rem litigiosam emit. Gajus vero, *in l. fin. D. eod.* cedere omnem pœnam adversario.

41. Imp. *In l. Fidejussoris. 24. C. de fidejussorib.* Fidejussoris heredem, succedentem debitori, tantum conveniri ut principalem heredem, fidejussoriam obligationem esse extinctam. Ulpianus vero, *In l. potest. 4. §. 1. D. de fidejussorib.* Fidejussorem relinquere & heredem suum obligatum. Et Papinianus, *in l. Debitor. 3. D. de Separationibus.* Separationem posse peti, inter debitoris & fidejussoris hereditatem, ac  
fic



hic heredem fidejussoris quoque ut heredem fidejussoris teneri. Interest & manere accessoriam obligationem, eo casu, quo fidejussor accessit ad obligationem naturalem. Si quidem enim confunderetur jus obligationis fidejussoriæ cum principali, amitteret actionem creditor; quod absurdum est, cum conditio obligationis ex successione mutari non debeat. Paulus, *in l. stipulationum* 2. §. *Ex his*, 2. D. *de Verbor. Obligati*.

42. Imp. *In l. si obligata*. 19. C. *de Evictionib.* Si obligata prædia venundedisti, & longi temporis præscriptione solita emtores se tueri possunt: evictionis periculum te timere non posse. Idem vero, *In l. Empti actio*. 21. C. *eod.* Empti actionem longi temporis præscriptione non submoveri.

43. Imp. *In l. si fundum*. 27. C. *eod.* Qui sciens fundum esse alienum vel obligatum emit, neque quicquam de evictione convenit, poscere eum contra juris rationem, quod datum est. Imp. vero *in l. fin.* §. 4. C. *comm. de legat. & fideicommiss.* Eum, qui sciens rem alienam emit, precium posse repetere.

44. Imp. *in l. fin.* C. *de Evictionibus.* Heredem fidejussoris posse vindicare ex sua persona dominium rei, pro qua defunctus evictionis nomine intercesserat. Ulpianus verò, *In l. vendicantem*. 17. D. *eod.* Improbè eum evincere, qui ipse de evictione tenetur. Fidejussor verò & consequenter heres præstare evictionis est obligatus.

45. Imp. *in l. si unquam* 8. C. *de revoc. donat.* Concedi tantum patrono revocare donationem libertis factam, supervenientibus patrono liberis. Et Imp. *in l. fin.* C. *eod.* Ob nullam aliam causam posse fieri donationis inter vivos factæ revocationem, quam propter causas certas ingratitudinis. Papinianus verò, *in l. Cum avus*. 102. D. *de condit. & demonstrat.* Et Imp. *in l. cum accitissimi*. 30. C. *de fideicommiss.* Posse revocari & videri factam revocationem non tantum si libertus dona-



donationem meruerit, sed quisvis alius, sine ulla distinctione.

46. Iupp. In *l. Quisquis. §. §. filii. 1. C. ad l. Iuliam majest.* Filios reorum criminis læsæ majestatis, à materna & avita, omnium etiam proximorum hereditate ac successione haberi alienos, ex testamentis extraneorum nihil capere, perpetua egestate & infamia mulctari, ad nullos honores, nulla sacramenta pervenire posse: Ita coercendos, ut vita supplicium, mors sit solatium. Impp. verò, in *l. sancimus. 22. C. de pœn.* Pœnas suos tenere authores: non ulterius progredi metum, quam reperitur delictum. Ibi esse pœnam, ubi noxia est: Propinquos, notos, familiares procul à calumnia submovendos, quos societas criminis non facit sceleris Reos.

47. Impp. Gordianus, in *l. si quondam. 15. C. ad 1. Iul. de adult.* Si quondam uxor tua, antequam accusaretur, provinciam excessit: neque eam absentem accusari posse, neque in eam provinciam, in qua stipendiam faces, transmitti debere. Impp. verò, in *l. Quæstiones. 1. C. ubi de criminib. agi oport.* Quæstiones eorum criminum, quæ legibus aut extra ordinem coercentur, ubi commissa, vel inchoata sunt, vel ubi reperiuntur, qui Rei perhibentur, criminis perfici debere. Et Ictus Macer, in *l. solent. 7. D. de custod. reor.* Delinquentes remitti oportere. Et Celsus, in *l. non est dubium. 11. D. eod.* cognoscere super crimine debere eum, qui ei provinciæ præest, in qua agitur.

48. Impp. in *l. Eum. §. C. Ad l. Cornel. de sicar.* Eum, qui occasionem præbuit, non teneri de homicidio. Ulpianus verò, in *l. Nihil interest. 15. pr. D. eod.* Non interesse, occidat quis, an causam mortis præbeat.

49. Impp. in *l. Ipse significas. 7. C. ad l. Cornel. de falsis.* Transactionem de falso fieri posse. Et in *l. Polla. 2. C. de h. q. ut indig.* Imp. verò in *l. Transigere. 18. C.*



*de Transaction.* Transactionem de crimine non capitali non esse permissam.

50. Imp. *in l. milites. 8. §. 1. C. de questionibus.* Tormenta permitti. Ulpianus, *in l. 1. pr. D. eod.* In criminibus eruendis quæstiones adhiberi solere. Imp. verò, *in l. fin. C. de probat.* Accusatores eam rem in publicam notionem deferre debere, quæ munita sit idoneis testibus vel instructa apertissimis documentis, vel iudiciis indubitatis & luce ipsa clarioribus. Et Ulpianus, *in d. l. 1. §. Quæstioni. 13.* Rem esse fragilem & periculofam & quæ veritatem fallat. Nam plerique patientia, sive duritia tormentorum, ita contemnunt tormenta, ut exprimi veritas nullo modo possit: aliæ verò tanta sunt impatientia, ut quodvis mentiri, quam pati tormenta velint: ita fit, ut etiam vario modo fateantur, ut non tantum se sed & alios perdant & injustè accusent. Vide *Valer. Max. 8. c. 4.*

Addi hisce paucis dubia, quæ ex Codice quilibet propria industria collegerit, possunt.

## EXERCITIUM OCTAVUM.

Resp. PAULO WEITENS,  
Lugdunensi, Batavo.

*De Statutis.*

### THESIS PRIMA:

**A**liud est statutum, aliud consuetudo. Statutum propriè, est jus, quod quisque populus vel civitas jus populi habens, sibi constituit. *arg. l. omnes populi 9. vers. nam quod quisque. D. de Iust. & jur. Alberic. in tract. de Statut. 1. quæst. 1. n. 2.* Consuetudo verò jus, quod sine expressa sanctione populus, rebus & factis probavit. *l. De quibus. 23. §. 1. D. de leg. b. Opp. statuta*



Statuta etiam moribus & factis introducuntur: nec semper expressum habent populi suffragium, sed & nonnunquam ex tacito valent. Usu quoque invaluit, ut statuta appellentur scriptæ consuetudines: quæ vero sunt in usu quotidiano, ea pro veritate valent *arg. l. generaliter 28. circa fin. verbis: Et in usu quotidiano &c. C. de fidejussorib.*

2. Statuta solent distingui, quod alia sint secundum, alia præter, alia contra jus commune. Oria. in tractat. de interpret. statut. n. 1. & 2. Illa non tantum valent quæ secundum & præter jus commune sunt, sed & quæ contra: Etiam in singulari civitate, cui condendi statuta jus est. *d. l. omnes populi. 9. & arg. l. si non speciali. 9. C. de Testament.* Ratio dub. I. Atqui ut specialis consuetudo non tollit communem & generalem. Ita nec statutum loci specialis, legem generalem. II. Sequeretur ex eo absurdum, iudex in causa appellationis, qui in legem communem iuravit, cogeretur vel legem communem & consequenter injurandum negligere, vel alias destrueret, si publicum jus sequeretur, jus municipale. III. Cum jus publicum ratione optima sit fundatum, colligeretur necessario, quod statuta destituerentur ratione. Ratio enim justa in duobus contrariis esse nequit.

3. Statutum nulla singularis civitas sibi potest condere nisi habeat consensum vel confirmationem à superiore. Statutum enim est lex ac jus. Jus tantum est populi. *d. l. omnes populi. 9. §. 1. & 2. Instit. de iur. gent. & civil.* Ratio dubitandi. I. Potest quælibet civitas & quodvis municipium sibi condere decreta. *l. fin. & tot. tit. D. de decret. ab ordin. faciend.* II. Antiochensum Cœlæ Syriæ civitas leges sibi conditas habet. *l. Antiochensum. 37. D. de reb. author. judic. possid.* III. Quorsum hoc, quod quæque civitas sibi jus possit constituere. *d. l. omnes populi. 9. vers. nam.?* IV. Si privati ex suis pactioibus & sponfionibus quibusque cumque teneantur, etiam ad poenam *l. sicut 3. C. de*



3. *C. de Obligat. & action. junct. §. fin. Instit. de Verbor. Oblig.* Nulla ratio impediet, cur Civium multitudo certis legibus tanquam pactis sese non possint obligare, easque sancire sub pœna sive mulcta.

4. Statutum generaliter latum, generaliter explicari uti leges omnes à Iudice oportet, sive corrigat commune jus, sive non sic tamen; ne absurditas, iniquitas, aut læsio tertii inde sequatur, *c. cum dilectus. 8.*

5. *De consuetud. ibid. Gloss. in Verb. nec iur. arg. l. Rescripta. 7. C. de prec. Imp. Offer. Gloss. in c. Statutum. verb. numerandum. De Prabend. in 6. Gayl. 2. Observat. 33.*

6. 4. Ratio dubit. Imò præstat consulere statuentes & ab iis petere justam interpretationem, quàm eam contra Statutorum verba; vel mentem aut rationem stare. *l. 1. l. leges. 9. C. de legib.*

7. Si Ratio statuti generalis verbis expressis non sit adjecta, magis ratio spectanda est, quàm verba: Ratio enim est legis anima, ejusque vis ac potestas.

8. *consuetudinis. 2. C. quæ sit long. consu. l. Quod non. 39. D. de legib.* Scire leges est, non verba, sed vim ac potestatem tenere. *l. scire. 17. D. de legib.* Nec leges verbis, sed rebus ex justa ratione sunt impositæ. *l. Omne.*

9. *C. eorum. de Legat. & Fideic.* Non ex figura literarum, sed sensu obligamur. *l. Non ex figura. 38. D. de obligat. & Act.* Nec unquam Iudaicè, uti omnes de iac re scribunt, statuta sunt intelligenda. Christinæus. *prelud. ad ll. Mechlin. n. 25.* post varios. Ratio ducenda.

I. Verba sunt expressa & nota. Magis id sequi oportet, quod expressum & notum est. Ratio erò incognita, quia non addita. II. Non à verbis ecedendum, nisi cum apertissimè de mente contra-ria constare possit. *l. non aliter. 69. D. de legat. 3.*

III. Uti nulli præsumendi sunt quid dixisse, quod non mente agitaverint. *l. labeo. 7. §. Servius. 2. versic.*

IV. *Interim. D. de supell. legat.* Ita nullo modo Statuentes: Cum sint prudentes viri, rerum intelligentes. *l. 1. & 2.*

*D. de legib.* V, Idem postulat textus, in *l. proffexit*



12. §. I. D. qui & à quib. manumiss. lib. non fiant. V. Opinio statuentium pro ratione habenda: Tantum statutum disponit quantum loquitur. Licet nobis videatur iniquum, non ergo est in se absurdum vel iniquum. Gail. 2. *Observat.* 33. n. 2. post varios.

6. Statutum specialiter quid corrigens, specialiter explicandum, ut non de casu in casum, de persona in personam, de re ad rem extendatur, sed omissus casus eo non comprehensus esse dicendus sit. Limitata enim causa, limitatum parit effectum. arg. l. In agris. 16. D. de acquir. rer. domin. Correctoria semper strictè sunt accipienda. arg. d. c. Cum dilectus 8. x. de consuetud. Quod eousque procedit, ut licet ratio sit eadem, non tamen extensio admittatur. Gail. d. lib. 2. *Observ.* 33. n. 4. per l. Quod verò. 14. D. de legib. c. quæ à Iure. De Regul. Iur. in 6. Rat. dub. I. Statuta sunt leges. Leges sunt interpretandæ, ut, cum in uno casu manifesta est earum sententia, is, qui Iurisdictioni præest, ad similia procedere, & sic jus dicere debeat. l. Non possunt. 12. D. de legib. Et quæ initio constituuntur, iusta interpretatione sunt supplenda in aliis, quæ tendunt ad eandem utilitatem; l. Et ideo. 11. l. Nam, ut ait Pedius. 13. D. eod. II. Cur non idem jus, ubi eadem ratio. l. Illud quesitum. 32. D. ad l. Aquil. ? III. Cur non pro adjecto habebitur, quod verbis non continetur, cum in explicatione Edicti, contractuum vel quasi, id recipiatur l. Ait prætor. 3. §. Hac verba. 6. D. de negot. gest. ? Vid. Burgund. in Consuet. Fland. in prolegem. n. 6. & seq. Duaren. in l. possideri. 3. pr. vers. Hinc tractata est quæstio, D. de acquir. vel amitt. possess.

7. Statutum, quod legitimè est factum, tenet omnes, qui subditi sunt statuentium Territorio. l. Omnes populi. 9. D. de Iust. & Iur. l. 1. 2. D. de legib. Imò & statuentes ipsos: quia & ipsi Statuentes sunt de populo vel iis, quibus statutum fit. Sunt quidem eo tempore autoritate superiori armati, quâ ad hoc alleciti



allecti sunt, ut statuant; Verum ex propria eorum persona, non aliter sunt reputandi, quam reliqui Cives. Quod enim quisque juris in alium statuit, ut is eodem jure utatur, æquissimum est. *l. 1. & r. r. D. Quod quisque jur. Zasius in l. hoc edicto. 2. D. eod.* Ratio dubit. Princeps, quia condit leges, est solutus legibus. *l. Princeps. 31. D. de legib.* Ergo & statuentes, quia statutum condiderunt. Tantum potest inferior in suo territorio, quantum Imperator in Imperio. Vid. DD. à Zas. *d. l. allegatos.*

8. Etiam illi, qui sunt de divina domo, obligantur ex statutis: siquidem sint generalia. *l. Omnes 10. C. de legib.* Magistratui ejusque præceptis tanquam ordinationi Dei obtemperandum est. *Ad Roman. 13. v. 1. & seqq. 1. Pet. 1. 2. 13. 14.* Inquit Christus; date Cæsari, quod Cæsaris est, Deo quod Dei est. *Matth. 22. v. 21.* Ratio dubitandi. I. Ex *Authent. Cassa & irrita. C. de SS. Eccles.* II. Pugnat hoc cum Christiana libertate, quæ sub lege non est.

9. Advenæ duo, qui sunt ejusdem Territorii, alio in loco, quam suo, simpliciter contrahentes fortuito, Ignari juris, quod aliter observatur in loco contractus, quam suo, non videntur secundum aliud jus, quam id, quod in sua patria obtinet, contraxisse. Adventitius hic casus, quod simul in eum locum venerint, non hic computandus. *l. Iulianus. 6. D. Qui & à quib. manumiss. lib. non fiant.* Ubi nec res eo sunt loco, quæ non sunt ibi, ut ibi habeantur, sed ut in pristinum locum revocari possint. *l. Ex facto. 35. Rerum. 3. D. de hered. Institui. l. si fundus. 44. l. si ita legatum. 86. D. de leg. 1.* Ita nec contrahentes eo loco, a quo domum mox redituri sunt, esse contrahendi causa dici poterunt. Ratio dub. I. Si non appareat quid actum sit, inspicere oportet morem regionis, in qua est gestum negotium. *l. In stipulationibus. 34. D. de Reg. Jur. ubi Decius. l. 1. pr. D. usur.* II. Ibi quisque forum sortitur, ubi contractus est celebratus.

G 2

l. heres.



*l. heres. 19. pr. & §§. seqq. l. Omnem. 20. D. Iudic.* Si ibi forum, ergo & Ius. Conveniens enim est, ut Iudex non secundum alienas, sed suas leges ex contractu, sub suo territorio inito, iudicet. Vid. Bus. Costal. in *D. l. si fundus. 6. D. de eviction.*

10. Idem arbitror procedere, cum convenit inter eos, ut statim vel post ibi, ubi contraxerunt, fiat solutio. Intentio enim alia eorum non fuit, quam ut secundum suæ patriæ leges agerent. Actus enim, ut dici assolet, agentium nunquam quid operantur ultra eorum intentionem. *l. Non omnis. 19. D. de Reb. credit.* Intentio verò talis esse præsumitur præcipuè ex personæ qualitate, conditione, ac domicilio, si non fortior conjectura. *Ras. dubit. I.* Ex eo, quod ibi, ubi contractum est, solutio debeat fieri, probatur Liquidò, quod isti territorii se submiserint contrahentes. Iudicem & leges ejus loci agnoverint. *d. heres. 19. & seq. junct. l. Contraxisse. 21. D. de obligat. & Action. II.* Si alleget, qui ita se existimat esse captum, suam ignorantiam, habebit quod sibi imputet. *l. Qui cum alio. 19. D. de Reg. Iur.* Et suæ facilitati expensum ferat. *l. si is, à quo. 3. §. fin. D. ut in possess.* III. Non adferre, sed invenire & pati leges, ubi agitur, quisque debet. IV. Sequimur tempus & locum, quo quid petitur. *l. vinum. 22. D. de reb. credit. l. si merx. 4. D. de condit. Triticar. vid. Nicolaum Burgund. ad Consuet. Flandr. tract. 4. n. 6. Bartol. in l. cunctos populos. l. n. 14. & seqq. C. de summi. trinit.*

II. Sin autem istuc non casu venerint, sed eo animo, ut isto loco contraherent, uti solet fieri in nundinis, ac merces ibi suas vel unus vel ambo contrahentes habuerint, ut ibi eæ possent destrahi, non dubito, quin secundum leges ejus loci, & non patriæ, in lite eorum super controversiis ex negotiatione, ibi contracta, sit judicandum: Si vel nihil sit dictum de solutione, vel maximè si convenerit, ut ibi fieret solutio, Huc faciunt textus, in *d. l. in stipulationib.*



34. in d. l. 1. pr. in. d. l. heres. 19. & seq. in l. si fundus. 6. D. de Eviction. in l. Quod si nolit. 31. §. Quia assidua. 20. D. de edil. Edict. Rat. dubit. Atqui præcipue personarum ratio habenda. arg. l. Ejus. 16. §. 1. D. de oper. libert. Cum autem quis cum suo Concive contrahit ipsius personæ ut sui concivis, qui sc. eodem jure secum utitur, jus spectare videtur, l. Qui cum alio. 19. D. de Regul. Jur. Cum verò id fit, secundum leges patriæ contractum esse initum præsumi oportet.

12. Extraneus habens res immobiles alibi fitas, si circa eas de dominio vel simili causa, quæ rem afficit, oriatur quæstio, sequi debet statuta loci, ubi res sunt. Sunt enim immobilia quasi loco affecta. fac. l. Actor. 3. junct. l. si quis alterius. 2. C. ubi in rem act. exerc. deb. Bartol. in l. Cunctos populos. n. 27. C. de summ. Trin. per l. An in totum. C. de edific. privat. Rat. Dub. Personam sequi debent bona, tanquam accessoria Principale, ignobiliora nobiliora: Et persona ac domino nihil dignius. arg. §. fin. in f. Institut. de jur. nat. gent. & civil.

13. Si Titius forensis contraxerit cum Cajo, Cive ejus loci, ubi contrahitur, sequi oportet Titium Jus Civitatis, in qua contraxit. Contractus enim ibi absolute accepit originem & essentiam suam. Huc faciunt textus allegati pro Theli 11. Rat. dubit. I. Atqui fraudes à Cive possent committi, siquidem pateretur errare Forensem: Malitiis autem non est indulgendum. l. in fundo. 38. D. de Rei vindicat. II. Forensis est extra territorium Statuentium; quo circa non tenetur eorum statutis parere. l. fin. D. de Jurisd. vid. Bartol. d. loc.

14. Nec puto aliter jus esse dicendum, si Forensis ignorantiam statuti alleget. Debet enim scire, cum contrahit. d. l. Qui cum alio contrah. 19. Interim, ignorantia aliquando excusabit, cum ratione personarum, quales commemorantur in. l. cum de indebito. 25. §. 1. D. de Cond. Indeb. tum & ratione Juris non ita obvii



omnibus. Nemini enim facile sua simplicitas debet esse fraudi, cum difficulter quid sciri potest. *l. 1. D. de dol. malo.* Præterea, cum Civis nondum interesse cepit, in damno iurisdictio temperanda est. In damnis enim & Juris ignorantia præbet excusationem. *l. Iuris ignorantia, 7. & l. seq. D. de Iur. & facti ignorant.* Rat. dub. Semper debet excusare ignorantia alieni juris. *l. fin. D. de decret. ab ord. faciend. l. 1. D. ut in possess. legat. vel fideicomm. l. fidejussor. 29. vers. ubi verò ignoravit. D. mandat.* Nec sanè est conveniens, ut legibus homines ignari illaqueentur; & ab ipso jure injuriarum sit occasio. *l. Meminerint. 8. in pr. vers. ne inde. C. Vnde vi.*

15. In delictis non tantum forum datur, secundum *l. 1. C. ubi. de. Criminib. Authent. Qua in provincia ibid.* sed & pæna secundum statutum loci, quo commissæ sunt, infligitur. Omnem enim præscriptionem fori reatus criminis excludit. *d. l. 1. Et auth. Qua in provincia. l. 1. C. ubi senator. & clariss.* Nec, si sit delictum jure communi prohibitum vel alias grave, distinguendum, utrum delinquentes sciverint vel ignoraverint pœnam ejus loci, arg. *l. 1. & seq. D. de legib.* Sin verò, quod tantum prohibetur statuto non jure communi nec naturâ sit delictum, vel veretur ac pœna ob id non infligatur, poterit quis ob ignorantiam excusari. *l. fin. D. de decret. ab ord. faciend.* nisi ea supina sit. *Vid. Iul. Clar. 5. § f. quest. 85. n. 3.* Rat. dub. I. Pœnæ sequuntur suos authores *l. Sancimus. 22. C. de pœn. & consequenter loca originis vel domicilii eorum.* II. Frustra distinguitur inter delicta, quæ solo statuto, & ea, quæ jure Communi vel naturâ puniuntur, cum talis casus dari non possit: Quod enim naturæ juriq; communi gentium ac totius populi est conveniens, non potest inhiberi & pœnæ subjici. Manent enim ea jura immutabilia ceu à Deo constituta, arg. *§. pen. Inst. de Iur. natur. gent. & civil. vid. Bartol. in D. l. Cunctos populos. n. 20. & seqq.*

16. Si



16. Si delinquens extra territorium sit puniendus in loco sui domicilii, & statuto patriæ non sit specialiter cautum, quod delinquens puniri debeat Pœna quæ est in statuto, siue in territorio siue extra id deliquerit, debet Iudex pœnam statuto loci, ubi delictum perpetratum est, comprehensam sequi. Delicto enim suo sese ad istam pœnam obligavit. *Iul. Clar. D. quest. n. 4. Rat. dubit.* Iudex in puniendis suis subditis leges, quæ iis dictæ sunt in personas, sequi debet. Dictumque est receptum: ubi te invenero, ibi te Iudicabo, non secundum aliorum sed propria Jura.

17. Cum testamentum est conditum à forense eo loco, quo non tot solemnitates desiderantur, quor, ubi domicilium habet & sua bona, Distinguere soleo, ut, si ordinandæ ultimæ voluntatis, causa ad eum locum, quo pauciora solemnia solent adhiberi, concesserit, non valeat testamentum, ne sit in potestate calumniosa subditorum Iuri publico derogare & suo magistratui alienas leges obtrudere. Nec enim privatorum cautiones legum authoritati nocent eamque tollunt *l. fin. in fin. D. de suis & legit. hered. l. Neratius 20. vers. quia. D. de religiof.* Nec etiam Ius, lex siue statutum extra territorium valere potest. *l. fin. D. de Iurisd. l. Duumvirum. 53. C. de Decurion.* Huc & facit textus, in *l. si non speciali. 9. C. de Testam.* Ubi testamentorum solemnitates non ad locum quo sunt facta, sed ad jura & privilegia patriæ cujusque rediguntur. Cujac. 14. *Observat. 12. & consultat. 25. versic. Decima.* Ratio dubit. I. Annon rectius, quod solemnitas actus sit spectanda ex usu illius loci ubi fit, secundum *l. Testamenti. 2. C. Quemadm. testam. aper. 3.* Quod enim semel rectè est factum, durare debet, licet inciderit in eum casum, à quo non potuerit habere initium. *l. In ambiguis. 85. §. 1. D. de Regul. Iur.* Vid. Bartol. Bald. Alciat. in *l. Cunctos populos. C. de summ. Trinit.* Costal. in *d. l. si fundus. D. de Eviçt.* II. Annon rectius, quod voluntas in immobilibus alibi



fitis non valeat, in mobilibus utique: Cum mobilia sequantur personam, immobilia sint astricta loco, arg. *l. si quis alterius. 2. & seq. C. ubi in jure act.* & adeo sequantur statuta loci, quo sunt. Vide D. Bui. in *d. l. si fundus. num. 16.* Vide Burg. ad *Consu. Flandr. tractat. 6.* Vivium, in *lit. T. n. 29. ampl. 1.* Soar. in *lit. T. n. 75.* Gribald. in *verb. Testamentum. regul. 10.* Vasq. 4. *contr. 3. n. 18. 19.*

18. Si Forensis ex causâ morbi vel alterius supervenientis periculi vitæ, loco, quo pauciores solent usurpari solemnitates, ultima sua elogia ordinaverit, ea sunt servanda etiam si domi, in patria, ad eam formam facta testamenta nullas habeant vires. Ex æquitate enim subveniendum est & omittenda solemnità. *l. Divus. 7. D. de restitut. in integr.* Ne fraudentur ultima voluntates, subtilitates rejiciendæ. *l. si quis heredem. 7. C. de Institut. & substitut.* Et necessitas facit licitum, quod aliàs est illicitum *c. quod non est licitum. 4. de Reg. iur.* Huc facit arg. ex pr. *Inst. de Codicill. ex l. fin. D. eod.* Ratio dubitandi. Imputent sibi, quod in tempore, cum domi vel extra periculum esset constitutus sibi non prospexerit, & testamentum condiderit. arg. *l. si is, à quo. 3. §. fin. D. ut in poss. legator.* Nec id iniquum est, cum ex sua culpa suoque vitio afficiatur incommodo. *l. nec id iniquum. 15. D. si quis omiss. caus. testam.* II. Imò nec domi ob morbum vel alias causas potuisset sine omni solennitate debita condere suas voluntates; Cur ergò apud externos id fieri ab eo permitteretur?

19. Si, qui condidit solenniter testamentum, in patria non habuerit factionem ejus, alio autem territorio, in quo non habet bona, habuerit, nihil proderit alio loco eum fecisse Testamentum: quia statuta non possunt legitimare, hoc est, aptam & habilem facere personam sibi non subditam. Quisque enim in suos tantum habet jus *l. 1. §. fin. D. de Tutor. & Curat. dat.* Bartol. in *d. l. Cunctos populos. num. 26.*

Ratio



Ratio dubit. I. Ex l. 1. C. de Emancip. liberor. II. Ex eo, quod, ubi quis testamentum ordinat, scilicet loci subijciat legibus, ejusque loci jure frui debeat.

20. Si eo in loco, ubi conditum est testamentum, habuerit bona, & testamenti factionem jure, puto quoad illa bona valere, licet domi in suo territorio non potuisset ab eo condi testamentum: cum enim ibi habet bona, de iis voluntas ibi jure condita sustinebitur. Rat. dubit. Absurdum est eandem rem diverso jure censi. l. Eum qui 23. §. fin. D. de usurp. & usucap. & eandem personam pro parte testatam decedere. l. Ius nostrum non patitur. 7. D. de Reg. Jur.

21. Si quis in testamento, quod extra suum locum condidit, quidem satisfecerit Patriæ suæ legibus, non verò ejus loci, ubi fecit, nullius momenti non erit, quod fecit. Solemnitates enim actus pertinent non tam ad eum locum, ubi quid agitur, quam ad domicilii locum d. l. se non speciali. 9. C. de testam. Cujac. d. 14. observ. 12. Nec etiam ex scriptura ac conceptione Instrumenti quis se legibus loci, in quo quid scribitur, subijcit. l. Exigere 65. D. de Iudic. Nec causa est, cur valere non debeat in patria, cum nihil adversus patriæ leges est actum. Rat. dub. In solemnitatibus cujusvis actus spectandam esse consuetudinem ejus loci, ubi is celebratur, communi calculo D D. est receptum: quocirca cum ibi non valeat, nec potest alibi habere vires. Et quod ab initio, i. cum fit, non valet, id aliundè & ex postfacto non potest confirmari. arg. l. Quod ab initio. 29. D. de Regul. Jur.

22. Si quis in suo loco, ubi domicilium habet, condiderit testamentum iis solemnitatibus quæ ibi sufficiunt, plures verò & majores requirantur alibi, ubi bona sunt sita, valebit hoc testamentum ubique, ubi confectio testamentorum admittitur. Plenissimè enim legi sui domicilii satisfecit: adeoque cum actus ibi validus est, debet ubique admitti. Adeo, ut  
 G s heres



heres succedere possit in omnibus bonis, ubicunque sitis, & in universum Testatoris jus. Huc faciunt textus in *l. si fundus*. 6. *D. de Eviēt. l. In stipulationibus*. 34. *D. de Regul. Iur. l. si non speciali*. 9. *C. de Testam. l. 1. C. de Emancip. liberor. l. In ambiguis*. 85. §. 1. *D. de Reg. Iur. l. 2. C. quemadm. testam. aper. DD. in l. 1. C. de summa Trinitat. Gail. 1. observat. 123.* Non distinguo inter mobilia & immobilia. Rat. dubit. Non est in potestate statuentium dare legem alii personis vel rebus, quam iis, quæ sunt sub Iurisdictione eorum. *l. Duumvirum*. 53. *C. de Decurion.*

23. In successione ab intestato bona deferuntur ex consuetudine ac statutis locorum, ubi sitæ sunt. Bartol. & Bald. Ias. in *D. l. Cunctos populos*. Nec distinguendum est inter bona mobilia & immobilia. Defunctus enim illa reliquit & tacita sua voluntate subiecit statuto ejus loci, ubi reperiuntur. Undè & ubique cum de bonis hereditariis agitur petendis, mentio fit loci, ubi sunt. *l. quod legatur*. 38. *l. si fideicommissum*. 50. *D. de Iudic. l. un. C. ubi de heredit.* Ratio dubit. Mobilia sequuntur personam & sic ejus domicilium, ubi obiit. Gloss. & DD. in *l. fin. C. ubi in rem act. exerc. deb.* Gail. 2. observ. 124. in fin.

24. Debitorum Nomina, aliæque actiones & jura cum de iis ob varium statutorum in diversis locis jus, lis oritur, quandoque mobilibus, quandoque immobilibus, quandoque nec huic nec illi speciei annumerari possunt, sed pro qualitate circumstantiarum accipientur. Rat. dub. I. Imò & distinguendæ sunt semper actiones ab immobilibus vel mobilibus. *l. A divo*. 15. §. *In venditione* 2. *D. de re Iudicat.* 11. Imò semper referendæ actiones ad personam. Sunt enim universarum facultatum. *d. l. si fideicommissum* 50. §. *Tractatum*. 1. *D. de Iudic.* & quasi ossibus defuncti ex natura obligationum inhærent.

25. Collegia & corpora approbata de iis, quæ sunt suæ professionis & artis, decreta constituere possunt.

arg.



arg. l. 1. l. pen. D. de Decret. ab ord. faciend. arg. l. Re-  
ceptitia. 2. §. fin. uti ex ea lege colligit Bald. C. de constit.  
pecun. ubi gloss. Modò nihil fiat contra legem publi-  
cam & extra ea quæ sunt ejus artis & negotiationis.  
arg. l. prætor ait. 3. §. D. Hadrianus. 5. D. de sepulchr.  
violat. l. 1. D. de usur. arg. l. si unus. 27. §. 4. in fin.  
D. de pact. Rat. dub. I. Collegia sunt loco privato-  
rum. l. Eum, qui 16. inf. D. de verbor. signific. Privati  
verò nihil, quod legem sapit, possunt constituere.  
Sed legem, jus, decretum facere, est Majestatis  
l. D. de constitut. Princip. II. Nusquam id expressè  
est datum Collegiis; illi verò, quæ lege deferri de-  
bent, probari oportet speciali lege, non ex argu-  
mentis. l. 1. D. de offic. ejus, cui jurisd. est mandat, l.  
placet. 2. vers. Quod non ita. C. de pedan. judicib.

## EXERCITIUM NONUM.

Resp. FRIDÉRICO IUGERT.

Slesuicensi.

De Constitut. Principum.

### THESIS PRIMA.

**Q**Uicquid principi placuit, legis habet vigorem:  
modò id sit æquum justæ rationi consentaneum.  
l. 1. pr. & §. 1. D. h. Rat. dub. I. Nihil de æquita-  
te vel justa ratione additur in definitione Constitutio-  
num Imperialium quæ est in d. l. 1. & §. sed & quod. 6.  
Inst. de jur. nat. gent. & civil. Magisquæ præsumenda  
quam quærenda æquitas in Principum placitis l. præ.  
2. §. merito. 10. D. ni quid in loc. public. Principi est im-  
perium, subditis obsequii gloria relicta. II. Me,  
cum Populus condet legem, de ratione differitur, sed  
tantum de suffragio & placito populi: Non magis in  
Iure



Iure à Principe lato, cum is in populi locum & jus successerit. *d. l. 1. & d. §. 6.* quærendum, an iusta ratione jus constitutum sit. Voluntas enim stat pro ratione. III. Noxium est in republica, de æquitate & ratione legum liberè disputare: dat ea res turbas, & multa, quæ benè constituuntur, ita subverterentur. *l. Et ideo. 21. D. de legib.* Solent enim multa secundum *l. Ita vulneratus. § 1. in fin. D. ad l. Aquil.* contra subtilem disputandi rationem recipi pro utilitate communi, quam multi non capiunt, & revelari non est semper tutum.

2. Constitutiones Principum ligant post promulgationem; *l. leges. 9. C. de legib.* nec quidem à promulgationis die, sed dandum est tantum temporis intervallum, ut potuerint pervenire in notitiam Populi. Moderatum autem, Iure civili. visum est duorum mensium. *Nov. 66. c. 1.* sed id procedit, nisi vel longius vel brevius sit præscriptum. Uti trium, in *Nov. 85. in præf. triginta dierum. Nov. 116. c. 1.* Rat. dub. I. Videtur tempus duorum mensium in *d. Nov. 66. c. 1.* non dari generaliter, sed tantum in illa causa, de qua ibi agitur. II. Præstaret hoc tempus, cum non sit expresse definitum, relinquere arbitrio Judicis simpliciter. *arg. l. 1. §. fin. D. de Iur. delib.* Et hodiè servatur, ut, si dies non sit additus, detur justum spacium, intra quod populus scire potuit.

3. Constitutiones sunt vel generales, vel speciales. *d. §. sed & quod Principi. 6. d. l. 1. in fin.* Generales, quæ omnes tenent, & ab omnibus observandæ. *l. leges, ut. 3. C. de legib.* Speciales, quæ sunt personales. *dd. II. Rat. dub. I.* Imò omnes sunt generales, quia & speciales ab omnibus sunt observandæ. Si enim alicui beneficium sit indultum, ab omnibus observandum hoc erit, ut is beneficio eo possit frui. II. Speciales non possunt dici jura, quia jura in singulas personas non possunt constitui. *l. Iura. 8. D. de legib.* sed generaliter.

4. Quic-



4. Quicquid Princeps per Epistolam statuit, vel cognoscens decrevit, vel de plano interlocutus est, legem esse constat *d. l. 1. §. 1. D. h. Idem in l. fin. pr. C. de legib.* Ex qua *l. fin.* colligo, semper esse legem, quoties voluerit Imp. legem esse. Imò licet id non exprefferit, modo non constet de contraria voluntate. Rat. dubit. I. Arqui singulares Constitutiones, non excedūt personam vel rem ac causam, ad quam referuntur. *d. l. 1. §. fin.* Et quæ in singulari lite vel negotio proferuntur, sunt speciales sententiæ. II. Expressè, inquit textus *in l. leges. 3. C. eod.* Non aliter esse legem, quam si Princeps censuerit ea in aliis negotiis esse observanda: adeo ut sententiæ ejus tantum præjudicium in speciali causa non in aliis sint facturæ.

5. Principis est difficulter delicti dare veniam &, cum delictum est commissum contra morale jus, delinquenti impunitatem: imò non aliter, quam ex justa causa, eaque publica: Quo facit *l. Ad bestias. 31. D. de pæn.* Moralia enim principia non à Principe turbanda, cum à Deo constituta & cordibus hominum insculpta, sed dirigenda ad juvanda. Rat. dubit. Imò licebit Principi remittere sine ulla causa. Quicquid enim ei placuit, lex est. *d. l. 1. pr.* II. Non sunt refutanda rescripta, quibus Princeps alicui sine exemplo subvenit. *d. l. 1. §. 1. quibusque criminis supplicantibus remisit. l. Rescripta. 7. C. de precib. Imp. offer.* III. Non est dubium, quin cum Princeps remittit, habeat causam justam.

6. Principem solum esse legibus omnibus ex nonnullis locis colligi posse sine difficultate videtur. Verum ut omnis hæc controversia optimè tollatur, videtur variè distinguendum esse, I. Inter honestatem & potestatem. Princeps, Si potentiam ac Imperium summum quis expendat, non videtur esse alligatus legibus. *l. Princeps. 31. D. de legib.* Si verò honestatem & quid deceat, aut quod verendum, vel mores Principis ipsius quis spectare velit,



velit, nullo modo est solutus. *l. Digna vox. 4. C. de legib. §. fin. Inst. quib. mod. infirm. testam. C. Ex imperfecto. 23. D. de legat. 3.* Ita Fachin. 1. *Controv. 2.* Qui distinguit inter vim coactivam & directivam. Cogi non potest Princeps, cum sit suprema ipsi potestas, at suas actiones ad bonum publicum & æquitatis regulas, quæ inter privatos observantur sequi debet. II. Inter personam Principis, quæ est in ipso secundum Majestatem, & privatas ejus actiones. Quæ publica ejus persona, quæ Majestatem repræsentat, attenditur, est supra leges: Quia condere eas pro arbitrio potest: Quæ privata ejus negotia patrimoniumq; quis intuetur, est infra leges. *d. l. Ex imperfecta. 23. D. de legat. 3.* III. Inter principem bonum, qui utitur sua potestate, & malum, qui abutitur, sive Tyrannum. Bonus sibi nihil lubere putat, quod per leges non liceat. Vid. D. Tim. Fabr. disp. anniverf. *ad §. sed & quod Principi. 6.* Rat. dubit. I. Simpliciter & indistinctè solutus legibus esse pronunciatur Princeps *l. Princeps. 31. D. de legib. Præst legibus. l. Deprecatio 9. D. de l. Rhod. de jact.* Itaque nec distinctio hic ponenda *arg. l. de precio 8. D. de public. in rem act.* II. Benevolentia ac voluntatis est, quod Princeps legibus vivat, non Iuris. *d. §. fin. Inst. quib. mod. testam. infirm.* Imo & posset videri, quod nullis sit solutus. I. Cum quisque eam legem ferre debeat quam ipse tulit: Ita Prætor suo edicto obligatus fuit. *l. 1. & t. D. Quod quisque jur.* Ita populus ex jure, quod constituit, obligatus fuit; unde Princeps obligabitur, qui populi locum tenet. II. Non est solutus lege falcidia. *l. Et in legatis. 4. c. Ad l. falcid.* III. Periculosum est tantam potentiam unatribuere, ut nutu suo & arbitrio manuque regia omnia gerat & regat. Præstat legem, quæ cæca est, dominatur & ex æquo jus tribuit, quam hominem, qui cæco affectu in personam abripitur. IV. Cum solemnibus imperii tantum sit solutus, *l. Ex imperfecto. 3. C. de Testament.* Vel tantum, *l. Iulia, Papia*



ut Cujac. lib. 5. Obs. 30. arbitratur ex d. l. Princeps 31<sup>o</sup> ejusq; inscriptione concludit. argumento id est, quod ceteris non sit solutus. Exceptio enim, uti dici solet, regulam confirmat in casibus non exceptis. V. Si omnia legum genera expendantur, nullum potest inveniri, juxta quod absolute solutus legibus dici potest. Iura naturæ & gentium ipsum observare oportet, quia principia eorum sunt immutabilia. §. pen. Inst. de Jur. rat. gent. & civil. Item & positiva seu civilia, quia ipse ea approbavit. Quod enim semel probatum est, post improbare nemo potest. l. Pomponius. 9. vers. sed eo dictum. D. de negot. gest. Vide variè hanc controversiam Explicantes Covarr. in relect. c. Alma Mater. part. 4. §. 1. n. 4. Coraf. 2. Miscell. ult. Sot. lib. 1. de Inst. & Jur. quest. 6. art. 7.

7. Solemnibus Iuris solutus est princeps. Ita Quicquid coram ipso fit, nullam desiderat solemnitatem l. Omnium. 19. C. eod. Ita & si ipse quid donet vel quid ei donetur, id non est insinuandum actis. l. Sancimus. 34. §. Except. & Auth. Ita à privatis. C. de donat. Ratio dubit. I. Cum Princeps institutus est heres non solemniter, non valet institutio. §. fin. Inst. Quib. mod. testam. infirm. II. Solemnitate institutionis liberorum vel parentum omisâ, potest Testamentum, in quo & Princeps institutus est heres, jure declarari inofficiosum. l. Papinianus. 8. §. si Imperator. 2. D. de Inoffic. testam.

De Mandatis Principum.

8. Ut omnis fraudis suspicio, impressionesque potentiorum tollantur, est constitutum, ut non debeat fides haberi ei, qui allegat mandatum principis, nisi id scripto prober. l. 1. C. h. nisi de Iudicis, vel Adfessoris datione sit questio, aut de rectè ferenda sententia. l. fin. C. h. Ratio dubit. I. Imò non videtur præcisè opus esse instrumento scripto, cum & sufficiat



ciat numerus Testium ad plenam probationem. *l. in exercendis. 15. C. de fide Instrum.* II. Absurdum est, Principem pluribus alligatum esse probationum solemnibus, quam privatos: cum & privati sua per duos testes probare possint mandata. *arg. l. ubi numerus. 12. D. de Testib.*

*De precibus Imperatori offerendis.*

9. Non licet supplicare de iis, quæ jus tertii lædunt. *l. Rescripta. 7. C. h.* Rat. dubit. I. Permissum est privilegia petere *l. 1. §. fin. D. de const. Princip.* Et sacrilegium est divinis obviare beneficiis à Principe datis *l. sacrilegii. 5. C. de Devers. rescript.* Beneficia verò faciunt privatum quod ante publicum erat & omnibus competebar: undè, ut quis beneficia consequatur, adimitur jus aliis. II. Petere quis potest, ut cum incommodo alterius ædificet. *l. Prætor ait. 2. §. si quis à Principe. 16. in fin. D. ne quid in loco public.*

10. Semel adversus præfectorum prætorio sententias licet supplicare. *l. si quis adversus. 5. C. h.* Ratio dubit. I. Licet bis absque omni scrupulo appellare *l. un. C. ne liceat in un. ead. caus. tert. provoc.* II. Imò non licet omnino adversus sententias præfector. Prætorio supplicare, cum, uti & supremæ curiæ, vice principis judicant. *d. l. un. C. Ne liceat, in una eademque causa, &c.*

11. Non est necesse, ut ipsum authenticum instrumentum, vel ejus exemplum precibus adjungatur, verum sufficit ejus vim exprimi in precibus. *l. fin. C. h.* Rat. dubit. I. Multum eo modo posset Principi, quod admittendum non est, obrepere vel per malitiam, vel per ignorantiam. II. Non potest jus dici, nisi ipsum authenticum fuerit exhibitum. Nec Iudices, nec exempla sufficiunt *l. Quicumque 2. D. de probat.*

Ex

*Ex tit. Cod. Ut lite pendente, &c.*

12. Est quidem permiffum ante litem institutam fed non poft appellationem aut definitivam fententiam principi fupplicare. *l. 1. & 2. fin. C. h.* nec lite pendente, nifi agatur de actis exhibendis & fimilibus, quorum mentio in *l. fupplicare. 2. C. h.* Rat. dubit. I. Prohibitum non eft poft appellationes fupplicare adverfus fententias præfecti prætorio. *l. fi quis adverfus 5. C. de præcib. Imp. offer.* Imò & adverfus alias *l. 1. verfic. Iudicatum. C. de his, qui in prior. creditor. loc. fucced.* II. Imò, licet etiam per fupplicationem petere à Principe indiftinctè quovis fc. tempore, legis interpretationem. *l. 1. C. de legib.* III. Potest adiri Princeps, quoties, quod iuftum eft, non potuit impetrari à Iudice, ad quem cognitio caufæ pertinebat. *Nov. 17. fit tibi quoque 3.*

*Ex tit. fi contractus vel util. &c.*

13. Nullum refcriptum, nulla pragmatica fânctio, nulla facra adnotatio, vel quicquid generali juri adverfari videtur, in difceptatione alicujus litigii poterit proferri ad juris probationem. *l. fin. C. h. r.* Rat. dubit. Utrique refcripto fuo jus conftituit Princeps. *l. 1. §. 1. D. de Conftitut. Princip.* Et priores leges tollit; funt enim posteriores leges fortiores prioribus. *l. fin. D. eod.* Nec potest efle jus certius, quam id, quod fpeciale eft: Id enim omni modo corrigit generale: & maxime attendendum quod ad fpeciem directum eft. *l. In toto jure. 80. D. de Regul. Jur.*

14. Refcriptum quod pugnat cum utilitate publica, nullas habet vires. *d. l. fin. C. h.* Juris, fc. quod obfervari debet, intuitu. Hac in re non fimpliciter rejicere refcriptum, ne hoc ignominiofum Principi fit, verum inftrnere Principem, Et interim differre executionem.

H

ecutio



ecutionem, *Nov. 17. c. Deinde. 4. ac, si instructus plenè noluerit mutare id, quod præcepit, obtemperare præstat, quam Rempubl. turbare. l. Servo. 65. §. 2. D. ad SC. Trebell. Rat. dubit. Satiùs est publicam utilitatem, quam Principis personam respicere. Fiat Iustitia, suumque cuique tribuatur, & pereat mundus.*

15. In iis, quæ pugnant cum verbo Dei, lege naturæ ac morali, non est mos Principi gerendus, Magis Deo, quam hominibus obediendum. *Actor. 4. v. 19. & 5. v. 15. Sunt impossibilia, quæ contra honestatem, pietatem & bonos mores. l. filius. 15. in fin. D. de Condit. Institut. Rat. dubit. Obedies Magistratus præcepto, tanquam ordinationi Divinæ. Ad Rom. 13. pr. & versf. seqq. ubi non distinguitur inter præcepta. Imò oportet obedire etiam malo ac improbo Principi. Ad Rom. 13. 1. Pet. 2. 18. Nec, quod alicui ex populo videtur malum, omnino est malum. l. non omnium. 20. D. de legib. Nec privatorum est de lege ejusque ratione judicare. l. Et ideo. 21. D. eod.*

### *De diversis rescriptis.*

16. Rescripta sunt non tantum Iustitiæ, verum & Gratiæ. Gratiæ sunt beneficia, quæ rigorem & duritiam juris mitigant & emolliunt: ut si notati infamia famæ restituantur. Ratio dubit. Non est gratificationi locus, *Thef. 7. diff. 1. Ius certum & finitum est, eodem modo sibi constans. l. 2. D. de Iur. & fact. ignor. junct. l. Iustitia. 10. D. de Iust. & Iur. Non potest flecti. Et quod fit contra rigorem Iuris est nullius momenti. l. si expressim. 19. D. de appellat.*

17. Rescripta Iustitiæ sunt perpetua, adeoque falsò adseveratur, auctoritatem rescriptorum devoluto spacio anni obtinere firmitatem suam non posse. *l. Falsò. 2. C. b. Nisi tempus certum adscriptum fuerit. d. l. Falsò. Sic quoque executio rescriptorum non interit*



terit anno. Ratio dubit. Ex c. *plerumque x. de Rescript.*  
Vid. Tulden. *ad h. tit. n. 2.*

18. Si libellum de communi causa Tu, Fraterve tuus dedisti, quamvis rescriptum ad unius personam directum sit, utrique tamen prospectum est. *l. 1. C. h.* Huc facit *l. 1. C. si unus ex plurib. appellav.* Videtur enim Princeps velle, ut rescriptum conformis sit petitioni, *arg. l. fin. C. de fideicomm. libertatib. l. Titia. 134. §. 1. D. de Verbor. Obligat.* Rat, dubit. I. Personales Constitutiones, vel rescripta personalia non egrediuntur personas. *l. 1. §. fin. D. de Const. Princ. c. Significante. x. de rescript.* II. *l. un. C. si in comm. ead. caus. restitut. in integ. postul.*

19. Princeps ex certa scientia per plenitudinem potestatis non potest auferre alicui jus quæsitum. *l. Quoties. 2. l. Rescripta. 7. C. de precib. Imp. offerend.* Rat. dub. Nihil est quod impedit: Non factum, nec jus: quia potestas ipsi summa, per quam potest compellere alios: quia quod agit, legis habet vigorem. *l. 1. D. de constitut. Princ.* quia Dominus est omnium & imperat liberrimè. *l. Deprecatio. 9. D. Adl. Rhod. de jact.* Vid. Angel. in *l. Item verberatum. 15. §. 1. D. de Rei vindicat.*

29. Ea, quæ sunt modici præjudicii, scil. in tempore, ex benignitate & sine detrimento aliorum potest admittere. Ita exceptiones sive præscriptiones moratorias rectè concedit. *d. Quoties. 2. l. de precib. Imper. offerend.* Sic tamen, ut cautio fieri debeat à debitore, *l. Vniversa. 4. C. eod.* Rat. dubit. Si Princeps non possit dare in re ipsa, ergò nec in tempore, quia & tempore non minus quam re, plus petitur vel minus solvitur. *§. 33. Inst. de Actionib.* Nec curat justitia quantitatem sed qualitatem. Observatur quoque, per dilationes & inducias ejusmodi, ipsas res perire Creditoribus: dum enim solutio differtur, res aufertur. Deindè, si fidejussor sit necessario dandus à debitore, quid ipsi proderunt induciæ, *arg. l. fin. C. de usur. rei Induc?*

H 2

21. Tem-



21. Tempus, quod ad redimendum id, quod venditum erat, datur ex conventionem, non potest Princeps prorogare. Per eam enim prorogationem emtor rem amitteret. *arg. l. 2. C. de pact. int. emtor. & venditor. compos.* Rat. dubit. I. Atqui temporales præscriptiones & inducias potest permittere Princeps *d. l. Quoties. 2. C. de Precib. Imp. offer.* & hæc causa, de qua quæritur, tantum consistit in tempore indulgendo. II. Non afficitur damno grandi, imò nullo, Emtor, si recuperet precium. Qui enim precio fruitur, ipsa re frui censetur. *l. Quia qui precio. 39. D. de usufruct. l. 1. §. Sed si rem quidem 14. D. si quid in fraud. Patron. fact. Iur.*

*Ex tit. De his, qui ad statuas confug.*

22. Homicidis voluntariis, raptoribus ac similiter delinquentibus non patent asyla, nec jure debet dari salvus conductus: tam de jure divino quam humano. Ita Ioabum ab altari abstraxit Salomon. *1. Reg. 2. Ita Nov. 17. c. 6.* concessum est, ut extrahantur Asylis Homicidæ & similes. Ratio dubit. I. Consuetudo videtur approbare jus asylorum. II. Nec alienum videtur ab usu eorundem Verbum Dei, juxta quod oportuit separare nonnullas civitates, ut in eas confugerent delinquentes. *Numer. 35. Deuter. 19. Iosue. 20.* Quinimo & Ius civile admittit. *l. un. C. de his, qui ad statuas confug. §. fin. Instit. De his, qui sunt sui vel alien. jur. Vide Tholosan. Syntagm. Iur. libr. 33. cap. 21. & seq.*

*De edictis Prætorum.*

23. Ius Prætorium est, quod juvandi, supplendi & corrigendi Iuris Civilis gratiâ constitutum est. *l. Ius autem Civile. 7. §. 1. D. de Iust. & Iur. pr. Instr. de bonor. possess.* Itaque Prætor ipse tanquam viva vox legis est habitus. *l. Nam & ipsum 8. D. eod. Rat. dub. I. Quid*

I. Quid opus fuit, ut adjuvaretur Ius civile, cum per se satis esset efficax? II. Nec potuit unquam mutare Prætor & corrigere, cum non habuerit potestatem condendi legem. Edicta quidem in annum sui Imperii proposuit, sed non aliter quàm Iurisdictionis suæ tuendæ causâ. Vide Buf. 1. *subil.* 2. 3.

*De Responsis Prudentum,*

24. Tanta fuit olim Responsorum, quæ Iuris-Consulti dabant, autoritas, ut Iudici non esset permittum à sententiis ejusmodi recedere. §. *Responsa* 8. *Inst. de Iur. natur. gent. & civil. l. necessarium.* 2. §. *fin. vers. Et ut obiter.* D. de *Origin. Iur.* DD. ad d. §. *Responsa.* Quæ verò hodiè dantur, non habent eandem efficaciam. Rat. dicit. Promoventur Iuris Doctores hodiè ex autoritate eorum, qui majestatem habent, iisque datur jus respondendi de Iure arg. *l. Magistros* 7. C. de *Professor. & Medic.* Nec debet dari minus Iuris iis, quam veteribus Iurisconsultis: aliàs enim is, qui fiduciam studiorum habet, tantum posset efficere suis consiliis, quantum illi, qui prævio examine ad gradum sunt admissi. Id verò non permittendum est. arg. *l. Nemini*, 11. §. 1. C. de *Advocat. diversor. judicior.*

25. Autoritas glossæ & opinionum communium non planè rejicienda: verum pro jure recipi non potest. Itaque non aliter ad probandum quicquam est hisce tribuendum, quàm cum dictum probari potest lege vel ratione. Non enim exemplis, non ex multitudine Doctorum, quod melius & rectius est, judicari oportet. *l. nemo Iudex.* 13. *vers. cum non exemplis.* C. de *sentent. & interlocut. Const. Deo Auctore.* §. *sed neq.* 6. de *concept. Digestor.* Rat. dub. I. Glossa recepta: est communiter & per consuetudinem publicam. Consuetudo autem pro lege valet. *l. De quibus* 32. §. 1. D. de *legib.* II. Communes opiniones sunt pro jure  
H 3 omninò



omninò habendæ. Nam quod semper certam habuit interpretationem, non est mutandum. *l. Minimè. 23. D. de legib.* Uti plus vident oculi quem oculus, sic consentiens plurium opinio est firmior, & per plures veritas potest melius haberi. *l. fin. C. de fideicommiss.* Debent semper esse Iurisperiti, qui suis opinionibus ac sententiis jus in melius reducant. *l. necessarium 2. §. 13. D. de orig. Iur.* Ipso quoque jure id, quod omnes opinantur, sequimur. *l. Athletas. 4. D. de h. qui not. infam.* Sententia increscens atque quæ quotidie invalescit servanda. *l. Quæsitum. 12. §. sed si fundus. 27. D. de Instruct. & Instrum. legat.* Vid. de gloss. Bartol. in *l. ut vim. 3. D. de Iustit. & Iur.* Bald. in *l. 1. D. de vulgar. & pupill. substitut. & in l. hereditas. C. Deposit.* Fulgos. in *l. Solutum C. de Obligat. & action.* De communibus sententiis, Vid. D. Tim. Fabr. *disputat. anniv. 3. Thes. 7.*

26. Qui pro se habet responsum duorum, qui approbati sunt, Iurisperorum, videtur habere justam causam litigandi Bald. & Salic. in *l. Iuris. C. qui admitt. ad bon. possess.* Quocirca non debet in expensas condemnari. *arg. l. Eum, quem temerè. 79. pr. D. de de Iudic.* Rat. dubitand. Si verum & Iuri consentaneum dederint duo consilium non condemnabitur, pro quo responderunt. Si erraverint, eorum ignorantia vel error non potest Adversario nocere. *arg. l. Factum cuique. 155. D. de regul. Iuris.* Nec à Consiliis sed ex jure veritas est desumenda.

EXER-

## EXERCITIUM DECIMUM.

Resp. HENRICO BROUWER,  
Amstelodamenfi.

*Ex tit. Cod. Quæ sit longa consuetudo.*

## THESIS PRIMA.

**N**ON certus actuum numerus introducit consuetudinem, sed is, ex quo constare potest consuetudinem esse receptam. Cum enim quæstio de introductione consuetudinis sit facti, non potest certâ juris regulâ circumscribi, verum debet arbitrio Iudicis committi. *arg. l. mora 32. pr. D. de usur.* Ratio dub. I. Consuetudo non potest dici facti, cum pro jure observetur & sit ipsum jus, quod moribus approbatur. §. *sine scripto. 9. Inst. de Iur. natural. gent. & civ.* Si verò juris sit, per se est vel esse debet finitum & certum. *l. In omni. 2. D. de Iur. & fact. ignor.* II. Videntur duo sufficere ad hanc rem actus: Ita, quod Augustus & filia Lentuli egerunt, pro consuetudine valuit. *pr. Inst. de Codicill.* Ita, quod frequenter fit in eodem controversiarum genere fuit servatum, custodiri oportet. *l. 1. C. Quæ sit longa consuet.* Frequentia autem est & ex ea consuetudo, cum bis idem commissum est. *l. nemo deinceps. 3. in fin. C. de Episcop. audient.* III. Rebus & factis consuetudo recipitur. *l. de quibus. 32. §. 1. D. de legib.* Nec factorum aut rerum numerus definitur; unde nec requirentur plura facta, quam duo. *l. ubi numerus. 12. D. de Testib. arg. l. Inter illum. 217. §. 1. D. verbor. signific.* Vid. Bartol. Iason. *in d. l. 32. Gail. 2. Observat. 31. n. 7. 8. Donnell. 1. comm. 10.*

H 4

2 Tem-



2. Tempus ad introducendam consuetudinem non potest certum statui, sed id arbitrio Iudicis relinquendum est. Cum enim non sit in jure definitum, & res de qua agitur, in facto consistat, solet ejus determinatio Iudici committi. *l. 1. §. fin, D. de Iur. deliber. d. l. Mora. 32. pr. D. de usur.* Tantum facit ad essentiam consuetudinis tacitus populi consensus, de quo si constet, etiamsi breve sit tempus, consuetudo rite introducta est. *d. l. De quibus. 32. §. 1.* Secus verò obtinebit, si de eo non constet, etsi plures quam triginta anni sint elapsi. Menoch. 2. *arbit. Iud. cas. 83. n. 6.* & *seq.* Connan. 1. *Comment. 10. n. 6.* Rat. dubit. I. Longum tempus est in jure 10. annorum inter præsentes, 20. inter absentes. *princ. Inst. de usucap. l. fin. & t. t. C. de long. tempor. præscript.* longo autem tempore introducitur & invalescit consuetudo. Dicitur enim Consuetudo longa, *Epigraph. tit. & l. Sed & ea. 35. D. de legib. SC. & longa consuetud. t. t. C. h.* Longi temporis. *l. Si quas actiones 1. verb. longi temporis consuetudinem. C. de servitut. & aqua. Diuturna. l. Diuturna. 33. D. de lefib.* Ex diuturno usu & moribus *§. sine scripto. 9. Inst. de Iur. natur. gent. & civil.* Vid. Costal. in *d. l. De quibus. 32.* Mynsing. 6. *Observat. 41.* II. Imò longissimo tantum tempore introducitur & recipitur consuetudo: cum sit jus. Iura verò & actiones præscribitur 30. vel 40. annis. *l. sicut. 3. l. Cum notissimi. 7. C. de præscript. 30. vel 40. annor.* Cum & speciatim Constitutum. *l. omnes nocendi. 4. C. eod.* Omnium, quæ breviori temporis spacio non circumscribuntur, præscriptionem fieri lapsu quadraginta annorum: sive quid sit publicum, sive privatum. III. Immemoriale tempus requiritur: quia consuetudo inveterata dicitur. *d. l. D. quibus 32.* Vetustum autem & inveteratum est, cujus non extat memoria. *l. In summa. 2. pr. junct. §. 1. de aqua & aqua plu. arcend. l. hoc Iure. 4. §. Ductus. aquæ. D. de aqua. quot. & æstiv.*

IV. Tem-



IV. Tempus ad hanc rem nihil facit, cum publica non possint præscriptioni subjici. *l. Usucapionem. 9. D. de usurpat. & usucap. l. præscriptio. 45. D. eod.*

3. Actus non tantum Iudiciales, sed & extrajudiciales introducunt consuetudinem. Ita *d. §. sine scripto. 9. Inst. de Iur. nat. gent. & civil.* traditum est, ex usu, diuturnis moribus consuetudinem probare. Ita *d. l. De quibus. 32. §. 1.* in qua præcipue proponuntur essentialia consuetudinis, tantum ex factis & rebus, tacito populi suffragio, consuetudinem valere responsum est. Quæ tacito populi consensu sunt, Iudicis præsentiam non desiderant. Vid. Domin. Arum. *Exercitat. I. Thes. 20. lit. b. D. Timæum Fabr. d. disp. ann. Thes. 8.* Ratio dubit. I. Requiritur ut contradictio sit facta judicialiter. *l. Cum de consuetudine. 34. D. de iegib.* II. Desideratur, ut res perpetuo eodem modo sint Iudicatæ. *l. Nam Imperator. 38. D. eod.* Ubi Consuetudo & res Iudicatæ pro eodem accipiuntur. III. Non aliter licet de jure per consuetudinem introducto statuere, quam probatis his, quæ in eodem controversiarum genere frequenter sunt servata. *l. 1. C. h.*

4. Etiam potest valere consuetudo, licet Princeps, qui solus condit legem publicam, ignoret. Dum enim Constitutionem non promulgat, tacite videtur Princeps populum suis moribus relinquere. Huc *fac. arg. D. l. De quibus. 32. pr. & §. 1. D. de legib. l. 1. l. 2. 3. C. h. l. 1. 2. D. de Solut.* Hinc est quod Iudicibus, ut non tantum ex legibus, sed & moribus judicent, mandetur. *ar. Instit. de offic. Iudic.* Nusquam siue Digestorum, siue Codicis leges evolamus, Principis consensus vel scientia exigitur. Ratio dubitand. Si Princeps possit solus legem dicere, ergo sine illo non habet vires consuetudo. Populus enim, cum legem non possit ferre, nec poterit facere consuetudinem, quia ea lex est non scripta. *d. l. De quibus. 32. pr.* Vid. Gayl. 2. *Observ. 21.*

H 5

n. 4.



n. 4. Iason. in l. Cunctos populos. C. de Summ. Trinit.  
 n. 52. Nec princeps videtur unquam velle populo de-  
 ferre auctoritatem Leges & Iura condendi, à qua  
 omnis est auctoritas, & quæ non confertur. nisi spe-  
 ciali lege. arg. l. 1. D. de offic. ejus, cui mand. est Iurisd.  
 Magis est ut dicatur consuetudo de reservatis Prin-  
 cipis. Nec videtur consentire, cum nescit: is enim  
 tacite consentit, qui cognito eo, quod agitur, non  
 contradixit. arg. l. si ut proponis. §. C. de nupt. junct. l.  
 29. pr. D. Mandat.

5. Consuetudo nulla est, sed morum corruptela,  
 si ratio æquitatis non possit reddi. Ita Imper. Ale-  
 xander: Consuetudo præcedens & ratio, quæ con-  
 suetudinem suavit, custodienda est. l. 1. C. h. Hinc  
 Tertullianus, Consuetudinem rationis interpretem  
 esse dixit. Et Celsus, quod non ratione, sed errore  
 primum & deinde consuetudine obtentum est, in  
 aliis similibus non obtinere. l. Quod non ratione 39. D.  
 de legib. Et Constantinus, consuetudinem non posse  
 vincere rationem. Rat. dubit. I. Inquit Pontifex:  
 non referre, an consuetudo ratione consistat. c. 5.  
 distinct. I I. Error facit Ius. l. Supellectile. 3. §. fin. in  
 fin. D. de supell. legat. l. Barbarius. 3. D. de offic. Prætor.  
 §. sed cum. 7. Inst. de Testam. ordin. l. 3. D. ad SC. Ma-  
 cedon. III. Tacitus populi consensus Ius facit, nec  
 postulatur ratio. d. l. de quibus. 32. §. 1. Imò nec in  
 lege expressa de ratione disputandum l. Et ideo 21. D.  
 de legib. IV. Valet & id, quod nullo jure sive sine  
 ratione iusti est usurpatum. l. Injuriarum. 13. §. fin.  
 versic. usurpatum. circa fin. D. de injur. Et oportet tole-  
 rari, quod vetus consuetudo comprobatur. l. Imp. 13.  
 D. de pollicit. V. Licet in similibus non valeat con-  
 suetudo, quæ ratione destituitur, i. non possit ad alia  
 extendi, tamen valet in iis, in quibus usurpatur sive  
 usurpata est. d. l. Quod non ratione. 39. D. de legib.  
 Vid. Gail. 2. observ. 31. n. 11. Myns. 6. observ. 41.  
 n. 5. 6.

6. Con-



6. Consuetudo, nisi sit generalis, non est pro lege generaliter observanda: Populi enim universi tacitum suffragium requiritur *d. l. De quib. 32. §. 1.* Et uti expressa lex à singulis Civitatibus & locorum moderatoribus non potest condi, ita nec consuetudo induci, ut pro jure valeat. Cæterum in dubio, cum non apparet quid actum sit, oportet, ad interpretationem mentis contrahentium, sequi id quod ea in regione solet in talibus negotiis frequentari. *l. In stipulationibus. 34. D. de Reg. Iur.* Modò nihil fiat contra legem publicam expressim quid prohibentem. *l. 1. princ. D. de usur.* Rat. dub. Sæpe contingit, ut certis Civitatibus sit concessum statuta condere, cur ergo iis denegabitur consuetudinem intra suum territorium introducere? Valet enim argumentum à potestate legem expressim sancienti, ad potestatem consuetudinem tacitam introducendi. *d. l. De quibus. 32. §. 1.*

7. Is, qui in jus morale peccat, ob pravam consuetudinem malo more receptam, non liberatur à pœna legis, si qua sit, vel alia, quam Iudex infligit pro delicti qualitate. *c. flagitia. caus. 32. q. 7.* Nec enim est consuetudo, sed improbitas & morum corruptela. Anton. Gabr. *Comm. conclus. tit. de consuet. censur. 4. n. 27.* Præstaret supplicia exacerbari crescentibus delictis. *l. aut facta. 16. §. fin. D. de pœn.* Rat. dub. I. Licitum sit per consuetudinem, quod alias esset illicitum. *c. objiciuntur. d. caus. 32. q. 4.* II. Error communis jus facit. *Thes. 5. supra ratione dubit. 2.* III. Iudicibus mandatur, ut non tantum secundum leges, sed & consuetudinem & mores sententiam dicant. *pr. Inst. de Offic. Iudic.* Vid. Connan. *1. Comm. 10. n. 10. Moller. 3. semest. 2.*

8. Licet nulla lex sit, non tamen Iudicis est præsumere consuetudinem, sed expectabit probationem ab illo, qui eam allegat & in ea se fundat, *arg. l. cum de consuetudine. 34. D. de legib.* Cæterum quamvis etiam nihil dictum sit de consuetudine vel probatum, id suppleri



suppleri oportet à Iudice ) qui scit vel ex inquisitione sua diligenti eam scire potest. Ea enim, quæ juris sunt supplere debet. *l. un. C. ut quæ advocat. desint jud. suppl.* Consuetudo autem jus est. Rat. dubit. I. Ea quæ dicta sunt, scilicet, quod qui allegat consuetudinem, probare eam debeat, & Iudex eam supplere possit ac debeat, licet non allegetur, vel allegata non probetur, contradictionem in se habent. Quod enim probari est necesse, non potest vel non necessario debet suppleri. II. Consuetudinem esse & observari, est facti: quæ facti sunt non suppleuntur. *d. l. un.*

9. Doctore unico, licet excellat in arte, de consuetudine testanti, non est credendum. quia uni non creditur ulla in re, licet præclaro Curie honore præfulgeat. *l. Iurijurandi. 9. §. 1. C. de testib. l. Maritus. 20. in f. D. de Question. adde l. 2. D. de Iur. & ignor. Rat. dubit. Creditur unicuique in sua arte. Ita soli Hippocrati, in l. septimo. 12. D. de stat. homin. l. Intestato. 3. §. fin. D. de suis & legit. hered. l. 1. D. de contrah. emt. Ita, argentarius unus probat per suum Codicem & ad ejus fidem frequentissimè decurritur. l. Quedam. 9. §. Nummularios. 2. in fin. D. de Edend. Ita & fides habetur nuncio publico ac jurato de negotio, quod gessit, referenti. *vid. Bartol. in d. l. De quibus. 32. quest. 4. Mascard. de Probat. conclus. 426. n. 11.**

10. Consuetudo etiam tollit legem scriptam. *§. pen. Inst. de Iur. natur. gent. & civil. d. l. De quibus. 32. §. 1. in fin. Rat. dubit. I. Ex l. consuetudinis. 2. C. h. II. Quia tunc demum valet Consuetudo, cum scripta lege non utimur. d. l. De quib. 32. in pr. Vid. hæc Explicantes Cujac. in l. 1. D. de usur. Aurum. Exerit. 1. Th. 21. D. Tim. Fabr. disp. anniv. 2. Thes. 10. Anton. Fab. in rationalib. ad. d. l. De quib. §. 1. Nec tacitum tollere debet expressum, sed confirmare & explicare.*

11. Consuetudo in scripturam redacta, manet consuetudo. Ast distingui oportet, Utrum à Principe.  
an à



an à privato sit consuetudo scripta. Si à Principe, utrum memoriae tantum causa, an ut pro lege servetur. Si memoriae causa sit scripta, manebit Consuetudo. Si eo animo, ut pro certo jure servetur, erit lex. Quicquid enim Princeps vult esse legem, est lex sive constitutio. *l. 1. pr. D. de Const. Princip.* Si à privato, manebit Consuetudo: quandoquidem non scriptura, sed Auctoritas & sanctio expressa facit legem. *d. l. De quibus. 32. §. 1. Vid. D. Tim. Fabr. d. disput. anniv. 3. Thes. 10. Rat. dubit.* I. In eo est discrimen fere essentielle inter consuetudinem & legem, quod lex scribatur, Consuetudo sine scripto veniat. *§. Constat. 3. junct. §. sine scripto. 9. Inst. de Iur. natur. gent. & civ.* Cum ergo scribitur, amittit nomen Consuetudinis. II. Si princeps etiam memoriae causam velit scribi, confirmat Consuetudinem: Hæc verò confirmatio pro sanctione expressa cedit. III. Edicta Prætorum ex Auctoritate Imperatoris Hadriani per Salvium Julianum sunt in unum Codicem redacta, ea intentione, ut Prætores ex hoc codice, tanquam perpetuo jure ac Edicto, jus dicerent. *l. si quis servum. 10. C. de Condict. indebit.* Non tamen postea eadem Edicta sunt appellata leges, sed nomen antiquum ex ipsa re retinuerunt. *l. Cum igitur. 2. D. de statu homin.*

*Ex titulo Digest. de statu hominum.*

12. Omne jus versatur vel circa personas, vel circa res, vel circa actiones. *l. 1. D. h. §. fin. Inst. de Iur. natur. gent. & civil.* Ratio dubit. I. Omne jus agit de rebus, vel acquirendis, vel retinendis, vel amittendis. *l. fin. D. de legib.* Propter res est omnis controversia. II. Omne jus ad personas est referendum. quia nullum est, quod non tractet de personarum condi-



conditione, dominiis, earundem & obligationibus, vel actionibus, quæ sunt à personis & contra personas movendæ. *d. l. cum igitur, 2. D. h.* III. Omne jus actionibus est applicandum: cum actiones sint de omni conditione personarum, de dominiis: ac propterea sint dominia, propterea personæ contrahant ac negotia gerant, ut actiones dentur: Undè & libri Pandectarum, quibus omne jus collectum est, absolvuntur actionibus sive tractatione, jure ac methodo actionum.

13. Homines sunt vel masculi, vel fœminæ. Hermaphroditos, sive androgynos, annumerandos illi sexui, qui in ipsis prævalet, respondit ICrus, in *l. Queritur. 10. D. h.* Itaque si in hermaphroditis magis incalescat virilis sexus, sunt etiam feudi capaces uti alii masculi. Bald. in *l. Quotiens. C. de suis & legit. hered.* Costal. in *d. l. Queritur.* Ad testamenta adhiberi possunt. *l. repetundarum. 15. §. 1. D. de Testib.* Ratio dubit. Cum contra formam humani generis procreentur, sunt potius dicendi monstra, ita ut inter veros homines non sint numerandi. *l. non sunt liberi. 14. D. h.*

14. Hominis appellatione tam fœminam, quam masculum contineri, est Iuris indubitati. *l. Hominis. 152. D. de verbor. signif. l. 1. §. 1. junct. l. Quod & 3. §. 1. D. de homin. lib. exhib. l. 1. §. 1. D. ad l. Cornel. de Sicar. Genes. 1. v. 27. Genes. 5. v. 1. 2. Vid. Goedd. latè in l. 1. D. de Verbor. signif.* Ratio dubitandi, quæ à nonnullis, qui arbitrantur ineptissimè mulierem ICrus non esse hominem, movetur, præcipua est in *l. Si quis. 38. §. Qui abortionis. 5. D. de pœn.* Vid. Cujac. 6. observat. 21. Ioan. Fab. in tit. *Inst. de nupt.*

15. In multis juris nostri articulis deterior est conditio fœminarum, quam masculorum. *l. In multis. 9. D. h.* Rat. dubit. I. Naturæ sunt accusatores, qui aliud jus fœminis, aliud maribus tribuunt. *l. Maximum virum, 4. C. de lib. præter.* & maxime si fœminam ponant



ponant in conditione deteriori. II. Imò plerumque est melior. Non potest fœmina fidejubere ob SCrum Vellejano l. i. & seqq. D. & C. ad SC. Vellejan. Ad dotem dandam pater est obstrictus, non mater. l. 19. D. de rit. nupt. l. 3. C. de promiss. dot. Mulier non tenetur probare pecuniam fuisse indebitam, quæ soluta dicitur indebitè, vir utique l. Cum de indebito. 25. §. I. D. de probat.

16. Nomine masculi venit & fœmina. l. 1. D. de verbor. signific. ubi latè & erudite. Gœdd. num. 53. & seq. Idem in pœnalibus procedit. d. l. 1. l. si quis. 7. §. 1. D. de Iurisdic. l. Qui duos mulos. 62. in fin. D. de legat. 3. Vid. Bartol. in l. 1. D. de pecul. Rat. dubit. I. Aliter puniuntur Masculi, aliter Fœminæ, In Majestatis Crimine. l. Quisquis. 5. §. filii. 1. junct. §. ad filias. 3. C. ad l. Iul. Majest. In Adulterio. l. Si adulterium. 38. §. Quare mulier. 2. D. ad l. Iul. de adult. In Sacrilegio, l. Sacrilegii. 6. D. ad l. Iul. peculat. Solet & generaliter succurri in pœnalibus imprudentiæ. l. Ferè in omnibus. 108. D. de Regul. Iur. Imprudentia autem & sexus fragilitas maximè in fœminis. l. 1. D. ad SC. Vellejan. Hinc fœminæ remissa est pœna SCri Turpiliani si ab accusatione desistat, secundum l. 1. §. Accusationem. 10. vers. Atquin Papinianus. D. ad SC. Turpill. Ex quibus omnibus ac similibus colligitur, in pœnalibus nomine masculi non venire fœminuam absolutè. II. Imò magis puniendæ sunt fœminæ in atrocioribus, cum plus peccent; naturâ enim cum sint mitiores, magis naturæ leges violant, quam viri. Et quo quis magis naturæ jura excedit, eo atrocius est delictum ac consequenter major esse debet pœna. arg. l. Auxilium. 37. §. 1. versic. In delictis. D. de minor. l. si adulterium. 38. §. 2. D. ad l. Iul. de adulter.

17. Nomine fœminæ vel pronunciatione fœmini sexus non veniunt mares. l. si ita scriptum. 45. D. de legat. 2. l. Servis. 81. D. de legat. 3. Rat. dub. I. Non est distinguendum quoad jus inter mares & fœminas: Sunt correlata, & correlatorum est idem jus. l. fin. C. de



*de indict. viduit. toll.* II. Illa, quæ fœminis statuta sunt, etiam ad masculos extenduntur. *d. l. fin.* ubi inquit Imp. In principio quod sublatum est in fœminis, id quoad sensum legis, etiam in masculis esse mutatum, non est incerti juris. Huc quoque facit Textus, *in l. Generaliter. 5. C. de secund. nupt. lunct. l. 3. C. eod.*

18. Hodie nobis servi non sunt. Nemo verò inde collegerit, quod non liceat hodiè operas suas in perpetuum certo loco, ac sic ut non possit per substitutum quid agi locare: cum nusquam id prohibitum. Condicio facit servum, non operæ locatio enim. Vide Gloss: *In l. antiquitas. verb. nunquam. C. de usufruct. & in l. 3. §. 2. verb. reverti. D. eod.* Experientia edocet sæpè id fieri. Ratio dubit. Nulla conventio, nullum pactum tenet, ut quis se servum faciat. *l. conventio. 37. D. de liberal. caus. l. nec si volens. 6. l. liberos. 10. l. Interrogatam 24. C. eod.* Verum is, qui ad perpetuas operas sese obligat, ad servitutem se obligat. *l. nihil. 2. D. de hom. lib. exhib.* II. Condicio hæc, ne discedat à monumento, vel ut certo loco habitet, tanquam impossibilis, & quæ sapiat servitutem, rejicitur, cum Ius libertatis infringat. *l. Titio centum. 71. §. Titio centum. 2. D. de condit. & demonstrat.* Vide Sichard. *in Rubr. ad tit. Cod. de locat. cond. post Cyn. Dyn. &c.*

19. Si operæ in perpetuum fuerint locatæ, non poterunt eæ fieri per substitutum, si quid ex artificio sit faciendum. *l. Inter. 31. D. de solut.* Aliæ verò operæ, in quibus nihil artificii est, Etiam per alium possunt præstari. *arg. d. l. Inter.* Rat. dub. I. Nunquam quid potest per substitutum agi, quandoquidem in operis eligitur certa persona: Quod verò est personale, non potest ad aliam personam transire. *l. fidei commissæ. 11. §. fin. D. de legat. 3.* II. Imò, semper per substitutum potest operari promissor operarum. *l. Quisquis censibus. 16. C. de Episc. & Cleric.* Nec ad factum homo liber potest compelli: sed liber homo potest



pōtest æquivalens præstare & sic liberari, five per alium hoc faciat ( Id enim habetur , acsi ipse hoc fecisset ) five præstet ipse id quod interest, *l. si quis ab alio. 13. §. 1. D. de re Judicat. l. stipulationes. 72. §. fin. D. de verber. Obligat.*

*Ex tit. Inst. de Ingenuis,*

20. Impuberes sunt vel infantes , vel infantie , aut pubertati proximi. Infantes , qui nondum compleverunt septimum ætatis annum. *l. 1. §. 2. D. de administrat. tut. l. 14. D. de sponsalib. l. 18. C. de Iur. delib.* De infantie vel pubertati proximis agitur § 9. & seq. *Inst. de Inutil. stipulat. l. 111. D. de Regul. Iur.* Quis sit infantie proximus vel pubertati, non satis generaliter est in legibus expressum. Mihi videtur pro re nata, quoties lex in eo casu ætatem non determinavit, id arbitrio Judicis esse committendum. *arg. l. 1. §. f. D. de Iure det.* Non enim eodem tempore omnes æque sapiunt: sed alteri præ altero maturius est Judicium. Non omnes æquè boni æquè mali naturâ. Rerum suarum hic magis est satagens, quam alius. Itaque id facti cum sit, decisio ad arbitrium Judicis referenda est. *arg. l. Mora. 32. pr. D. de usur. Rat. dubit.* I. Præstat mediam ætatem eligere, ut infantie proximus sit ab anno septimo ad decimum & sextum mensem, proxima ab anno septimo ad nonum & sextum mensem: Proximus verò pubertati sit masculus, qui major est decem annis & sex mensibus, fæmina, major novem annis & dimidio. Ita & alias media solet eligi ratio five via. §. fin. *Instit. quib. ex caus. manum. non lic. l. si paterfamilias. 40. D. de hered. Inst. vid. Accurs. in d. §. 9. Bartol. in l. 1. D. de novat.* II. Præstat sequi regulam, quæ est in *l. non tantum. 17. D. de Excusat. tut.* ubi proximus pubertati est, qui semestri tempore tantum abest à pubertate, secundum *l. 10. & seq. D. de legib.* quam incerto jure vagari, & ad arbitrium Judicis



cis confugere. III. Proximus infantiae is est, qui est egressus tantum infantiam *l. Deindè. 3. §. fin. D. de liber. exhib.*

21. Prodigus est effectus, scilicet, ut non possit testamentum condere, contractum celebrare, cum est interdictio ei facta à magistratu. Ita *l. Is, cui lege. 18. D. Qui testam. fac. non poss. l. Is, cui bonis interdictum est. 6. D. de verbor. Oblig.* Ut enim sit quis moribus talis, non ex lege, sed ex inquisitione magistratus constare de eo debet: quia id est facti. *l. Mora. 32. D. de usur. l. De accessionibus. 14. D. de divers. & tempor. prescript. Rat. dubit. I. Lege interdicatur bonis. d. l. Is cui. 18. & d. l. Is, cui. 6. l. 1. D. de Curator. furis. II. Etiam id quod perdituro creditur non potest repeti. l. Quod si minor. 24. §. restitutio. vers. nisi tunc. D. de minor. III. Interdictio descendit ex lege 12. tabb. d. l. 1. D. de Curat. furios. Non ergò ad magistratus officium, sed legis ordinem ea referenda est. *Vid. Fachin. 2. Controb. 63. Donell. ad d. l. 6.**

22. Mulieri luxuriosae, quae rem facit quaestu turpi, non est interdicendum bonis. Prodigus enim tantum adimitur administratio, cum nec finem nec modum expensarum scit. *d. l. 1. pr. vers. sed solent. D. de curat. furios. vid. Forn lib. 2. select. C. 5. Rat. dubit. Ex. l. mulieri. 15. D. de Curat. furios. vide accurs. in l. Is, cui. 6. D. de verbor. Obligat. D D. in C. pastoralis. ex. de Indic. Ubi Felinus ait: Mulier eo ipso, quod sit meretrix, praesumitur prodiga. Cujac. in d. l. Is, cui. 6.*

23. Quoties nihil definitum est lege, dicemus eum pauperem, quem Iudex pro subiecta materia aestimaverit talem. In facto enim id consistit. Vide Menoch. *de arbit. Iud. lib. 2. cas. 65. Harmenop. lib. 1. Epit. 6. Rat. dubit. Dicitur Pauper qui quinquaginta non habet in bonis. l. Nonnulli. 10. D. de accusat. & inscript. vel centum. §. sed nostri. 3. Inst. de success. libertor.*

24. Egregios Iuris publici & privati Doctores & Advocatos, dici posse & esse nobiles, non sine ratione defen-

defenditur, Ex *l. providendum* 7. *Cod. de postuland.* Hinc Ulpianus, in *l. Excusantur* 2. §. *fin.* D. de *Excusat. tutor.* Nobilis ob scientiam Juris pronunciatur, ut & nobilissimus, *l. diximus* 4. §. *fin.* D. *eod.* Ratio dubit. I. Apud nullos hoc est receptum: Consuetudo contrariatur. II. Dici quidem possunt & sunt secundum juris rationem eruditione Nobiles, sed non revera, cum non ipsis deferatur specialiter Nobilitas.

25. Homines, Infames sunt vel jure, vel facto. Infamiam facti probant textus, in *l. Honori* 2. *vers. Licet enim verbis.* D. de *obsq. Parent. & patron. prestand.* in *l. ob hac verba* 20. D. de *h. qui notant. infam.* in *l. Ictus fustium* 22. *junct. l. Cognitionum* 5. §. *minuitur* 2. D. de *var. & extraord. cognit.* in *l. Ea, quæ* 13. *l. Verbum* 17. *l. Interlocutio* 19. C. Ex *quib. caus. infam. irrog.* in *l. verum est* 39. in *fin. verb. facti ignominiam.* D. de *furtis.* in *l. fratres* 27. C. de *Inoff. testam. vid. Duaren. ad tit. D. de his, qui not. infam.* C. 2. Et 1. *disput.* 2. Heig. *part.* 1. *quest.* 21. *n.* 4. Rat. dubit. 1. Multis legibus ii, quorum pudor apud graves viros oneratur, negantur infames: d. *l. Ea, quæ* 13. *l. nullam* 14. d. *l. Interlocutio.* C. Ex *quib. caus. infam. irrog. l. Eos* 12. D. de *decurion.* II. Existimatio est status dignitatis illæ, legibus & moribus comprobatus. d. *l. Consumitur* 5. D. de §. 1. *var. & extraord. cognit.* Ergo infamia nulla, quæ non sit jure vel moribus illata. Vide Donell. 18. *commentar.* 6.



## EXERCITIUM XI.

Resp. ADAMO THEODORO PORTMAN,  
Embricâ-Clivenfi.

*Ex tit. de his , qui sunt sui vel  
alieni Iuris.*

## THESIS PRIMA:

Quædam personæ sunt sui juris, quædam alieni. Quæ sunt alieni, subsunt potestati. Hæc est vel patria in filiosfam. vel dominica in servos. *l. 1. D. h. Rat. dubit. I. Sunt plures species potestatis: Quam habent 1. Magistratus. l. potestatis. 215. D. de Verbor. signifi. 2. Tutores. l. 1. pr. & §. 1. D. de Tutel. 3. Mariti: Uxores enim se suaque committunt Maritis. l. Hac lege. 8. C. de pact. convent. tam sup. dot. quam sup. don. l. Generali. 2. C. Ne fidejuss. dot. dent. Et in eorum sunt officio. l. sicut Patronus. 48. D. de oper. libert. II. In servos non est tam potestas, quam dominium. d. l. potestatis 215.*

*Ex tit. De Patria potestate.*

2. Modi, quibus constituitur patria potestas, sunt tres. I. Nuptiæ. *l. Filium. 6. D. de h. qui sui vel alieni. Iur.* II. Legitimatio. *§. fin. Inst. de Nupt.* III. Adoptio. *l. 1. D. de Adopt. Rat. dubit. I. Non Nuptiæ propriè constituunt potestatem, sed rectius natiuitas ex iustis nuptiis. d. l. filium. 6. §. fin. Inst. h.* II. Actis intervenientibus, sive instrumento publico, vel privato coram tribus testibus, filius fit, ergò & iis constituitur patria potestas. *Nov. 117. C. Ad hoc. 2.* III. Conventio liberorum inter sese, vel cum parentibus facit filios. *Vid. Menoch. cas. 89. n. 29. de arbit. jud.*
3. Qui septimo, post contractas nuptias, mense nascitur

scitur, nascitur legitimus & in potestate ejus, qui cum matre contraxit matrimonium, *l. Septimo. 12. D. de stat. homin.* Septimo verò mense natus dicitur die centesimo octuagesimo secundo. *l. Intestato. 3. §. fin. D. de suis & legit. hered.* Arque ita Hippocrates, cui credendum est, censuit. *dd. ll. Beust. de matrim. part. 2. c. 36.* Causam non referemus ad numerum Pythagoræum, sive septenarium ejusque efficaciam, cum Censorin. *l. de die natal.* Paul. 4. *sentent. 9. §. septimo.* & secundum ea, quæ Gell. 3. *noct. atticar. 10.* refert. Non ad Planetas & astra, cum Schoner. 1. *de Iudic. Rat. dubit.* Plenus ut sit septimus mensis, desiderat Paulus. *d. §. Septimo.* qui *d. l. Septimo. 12.* est author: Ergò necesse est, ut elapsi sint ducenti & decem dies: Attribuit enim Hippocrates singulis mensibus triginta dies. Hippocrat. 2. *Epidem. 3. sect.* II. Non est justa deductio: Septimo mense potest nasci quis, ergò partus is semper legitimus. A posse enim, ut Philosophi loquuntur, non valet consequentia. III. Quia non ita frequens est partus, qui septimo, ut qui nono nascitur, sequi non oportet id in præjudicium alterius & contra jus: cum jura desumantur ex iis quæ raro accidunt. *l. 3. 4. 5. 6. D. de legib. vide. Alber. Gentil. de Iur. Part.*

4. Partum octimestrem esse legitimum non est dubitandum: Si enim septem mensium sit justus, multo magis octo. Arum. *Exercit. 1. Thes. 29.* Rat. dubit. Partus non est vitalis ex sententia Medicorum, ergò nec legitimus, si quis octavo mense natus dicatur. Vide apud Menoch. *de arbit. Iud. Cas. 89. n. 38.* citatos. Gell. 3. *noct. att. 16.* Plutarch. 5. *de Placit. Philosoph. C. 18.*

5. Decimo mense natus post obitum patris jure civili quidem justus est filius, non undecimo. *d. l. Intestato. 3. §. pen. D. de suis & legit. l. Gallus. 29. D. de liber. & posthum. Nov. 39. C. 2.* Verum non præcise decimo mensi tanquam extremo termino jus alligandum esse docent mores & cetera ex ipsa re exempla.



*Gell. d. C. 6. Censorin. lib. de die natal. Menoch. d. cas. 89. n. 40. & seqq.* Ratio dubit. Præstat certam habere regulam, & sequi Hippocratem, cui credendum esse leges volunt. *d. l. septimo.* quam incertas medicorum non auctoritatis tantæ conjecturas, & fenestram malitiis hominum indulgere.

6. Matri etiam in ultimo articulo vitæ adserenti filium certum ex suis non esse natum ex marito, non est credendum. *l. si. quis in gravi. 3. §. 1. D. ad SC. Syllan.* Nec enim audiendi parentes contra liberos testimonium dicere volentes. *l. Parentes. 6. C. de Testib.* Nec unius testimonium quicquam probat. *l. Iurisjurandi. 9. §. 1. C. eod.* Vid. casus nonnullos apud Menoch. *d. cas. 89.* Rat. dubit. I. Etiam matris professio de liberis recipitur. *l. Etiam. 16. D. de probat. arg. l. Excusantur. 2. §. 1. D. de Excusat. tutor.* II. Nec præsumitur contra filium falsum dictura testimonium mater cum propter summum illum affectum naturalem, quo parentes suos liberos amplectuntur. *l. fin. C. de Curat. furios.* Tum propter suum honorem. Non etenim adeo impudens inveniri posset fæmina, quæ & suum honorem & filii amorem ita negligeret. III. Non est credendum, quod immemor suæ salutis & cum peccato velit mori. *l. fin. C. ad l. Iul. repetundar.*

7. Si fæmina statim à morte mariti ad secundas festinaverit nuptias, filius ex ea post obitum primi mariti natus septimo, octavo, nono, ac decimo mense, erit reputandus pro filio secundi mariti, adeoque in illius erit potestate & ei succedet. Filius enim est, quem nuptiæ demonstrant. *l. Quia. 5. D. de in jus vocand. l. filium. 6. D. de his, qui sunt sui vel alien.* Nec præsumi debet, quod, quæ scit se gravidam, de aliis nuptiis sit eo tempore cogitatura ob peccatum ex turbatione sanguinis. Debet quoque sibi imputare secundus, quod jam vix defuncto priore marito, eam duxerit, & suo jumento hoc sibi malum advexerit. Vid. Grass. §. successio ab intestato. quest. 2. n. 59.



n. 5. Rat. dubit. I. Annon præstat hanc rem committi arbitrio iudicis, cum facti sit. *arg. l. Mora. 32. pr. D. de usur. ?* Vid. Gilken. in *l. Gallus. 29. n. 60. & seq. D. de lib. & posthum.* II. Annon utriusque patris filius & successor pronunciabitur? In dubio enim partui quam maxime favendum. III. Annon neutrius potius filius? Cum enim dubitatur de persona & certa non potest demonstrari, ad nullam personam hoc referendum est *l. Duo sunt Titii. 30. D. de testam. tutel.* Incertitudo facit ut evitetur condemnatio. *l. si quis de pluribus. 27. D. de reb. dub.* IV. Cur non ex priori matrimonio natus esse dicetur? Id enim suadet ratio benigna juris, ut sit natus ex eo, quod sine peccato & legitime est contractum. Primum enim iustum fuit; Ex altero, ob annum luctus neglectum, parentes fiunt infames. *l. 1. pr. vers. Qui eam, que. D. de h. qui not. infam.*

8. Præsumit Menoch. *lib. 6. presunt. 53.* Filium natum ex fæmina, quæ cum esset uxor, consuetudinem habuit cum adultero, habendum esse in omnibus eo loco, ac si maritus matris, pater ejus esset. Contrarium præsumerem: quia magis adulterum mater amat, quam suum virum, & magis ei illa irregularitas furtivusque amplexus, quam honestus & castus Amor placet. Immaculatum oportet esse thorum. *arg. l. 1. §. Pan. 4. D. de agnoscend. & alend. lib.* ubi inquit Ictus. Quod si maritus responderit ex se uxorem non esse prægantem, non alias necesse habere agnoscere filium, nisi verè filius fuerit. *jung. l. Quia. 5. D. de in jus. vocand.* Rat. dubit. Humanitatis & ejus qui natus est, cui nihil imputari potest, ratio suadet, ut præsumtio sit pro nato, ut ex justis nuptiis procreatus dicatur. Filium eum dicit lex, quem demonstrat matrimonium. *d. l. filium. 6. D. de his, qui sui vel alien. iur.* In dubio, ut inquit Baldus, magis possibile honestum, quam possibile inhonestum assumi debet. II. Quid si filii habitus corporis sit idem cum mariti



hoc utique casu magis mariti esse filius dicetur. Vid. Coras. 2. Miscell. 22. Levin. Lemn. de occult. natur. miracul.

9. Non sunt liberi, qui contra formam humani generis, converso more procreantur: veluti, si mulier monstrosus aliquod vel prodigiosus sit enixa. *l. non sunt liberi. 14. D. de stat. homin. l. ostentum. 38. D. de verbor. signific. ubi late Gædd.* Monstruosus autem vel prodigiosus non accipiendum est id, cujus membra ampliata vel mutilata, sed quod ratione naturali caret. Ratio enim naturalis hominem facit. Rat. dubit. I. Etiam in monstris, quæ hominis non habent formam, sed in quibus caput est equinum, vel simile, potest esse ratio: sæpè & in rectè formato corpore ratio deficit: Non ergo à ratione petenda est hominis definitio vel demonstratio, sed à qualitate membrorum, ut & *d. l. Non sunt liberi. 14.* ostenditur. II. Qui tribus manibus ac pedibus nascitur, habet tantum membrorum ampliationem: attamen dicitur id contra naturam & formam hominum fieri. *d. l. ostentum. 38.* III. Etiam reputantur pro liberis monstra & prodigia naturæ. *l. Queret aliquis, 135. D. de verbor. signific.*

10. Qui filium procreavit ex alterius uxore, cujus maritus iusta de causa credebatur obiisse, habebit hunc filium ut legitimum, & in sua potestate constitutum: Eritque filius & patri & matri heres. Error enim iustus facit, ut sit iustum, quod aliàs iniustum. *arg. l. supellectile. 3. §. fin in fin. D. de supell. legat. l. si quis patremfam. 3. D. ad SC. macedon.* Rat. dubit. Plus est in veritate quam in opinione: Nec veritas ex erroribus potest pati præjudicium. *l. 1. & t. t. C. plus val. quod agit, quam quod simul. Concip.* Error falsæ causæ non parit usucapionem §. Error. *Inst. de usucap. l. 1. D. pro donat. Ex tit. Cod. de natural. liber.* Multo minus filiationem.

11. Adulterini, ac similes liberi, ex damnato coitu nati, non possunt legitimari: requiritur enim, ut sit talis fœmina cum qua matrimonium esse possit §. *fin. Inst. de nupt.* Rat. dubit. I. Datur patri potestas legi-



legitimandi per rescriptum Principis cum habet legitimam uxorem: Modò ei nulli sint legitimi liberi. *Nov. 89. c. 9.* II. Potest pater legitimare liberos natos ex fœmina, quæ sine peccato non potest nubere patri. *d. c. 9.* III. Adulterini utique sunt naturales: Naturales verò possunt legitimari indistincte. *d. c. 9. versic. Non enim fuit.*

12. Liberi non legitimantur, nisi ipsi consentiant, sive fiat legitimatio per subsequens matrimonium, sive ex rescripto Principali. *l. fin. D. de h. qui sunt s. vel alieni Iur. Nov. 89. c. 11.* Quilibet enim potest suo juri renunciare. *l. pen. C. de pact.* Vid. Boër. *decis. 160. n. 1.* & 2. Fachin. 3. *Controv. 54.* Rat. dub. I. Quod ex lege est, id necessitatis est; quia nemo juri publico potest derogare *l. Ius publicum. 38. D. de pact. ne quidem Prætor ex suo facto. l. 1. §. 1. D. de feriis.* II. Reip. interest spuris non repleri civitates. Publicis hisce commodis privati nequeunt renunciare. *arg. C. Inter cetera. Caus. 22. q. 4.* Absurdum est, ut, cum liberis non noceat legitimatio, utilis verò sit Reip. ea non procedat. *l. 1. §. Denique. 12 D. de aqua & aq. plur. ar. cend. l. In. summa. 2. §. Idem. labeo. 9. D. eod.* III. In genere receptum est, etiam ignorantis & inviti conditionem fieri posse meliorem. *l. solvendo. 39. D. de negot. gest.* cur non in hac re, quæ est maximè favorabilis, & ad memoriam publici scandali vitandam facit, vitiumque malæ rei tollit aut purgat.

13. Si per rescriptum principis sit facienda legitimatio, non desideratur consensus omnium agnatorum. Nusquam enim is requiritur. *Nov. 89. c. 9. D. §. fin. Inst. de Nupt.* Solemnia autem non sunt multiplicanda. *l. Curent. 22. D. de Testib.* Uti enim pater testamento potest instituere liberos, & agnatos omnes excludere, ita quoque hoc actu summè favorabili. Et, cum in adoptione, in qua lex sola dominatur, eorum consensus sit minime necessarius *l. 7. D. de Adopt.* minus erit necessarius in hac causa, in qua non tantum legis

I 5

sed



sed & naturæ ratio concurrat. Rat. dubit. I. Agnati ab intestato succedunt exclusis naturalibus tantum: Hoc autem Jus succedendi ipsis sine eorum consensu adimi nequit. *arg. l. Id quod nostrum 11. D. de Regul. Iur.* Hinc est, quod, si liberi sint patri legitimi, non possit fieri legitimatio per rescriptum. *d. Nov. 89. C. 9.* Hinc est, quod Qui adoptare vult nepotem ex certo filio, necessario teneatur adhibere consensum filii. §. 7. *Inst. de adopt. 11.* Interest agnatorum, ne se invitis in familiam introducantur ex facto ejus, qui deliquit & scortatus est, illi, qui vitio legitimi status laborant.

14. Etiam legitimati succedunt omnibus, qui in familia sunt, ac si essent legitime nati: Nec distinguo, utrum agnati consenserint, annon. Idem quoque affirmandum est, cum agnati sese opposuerunt: Per legitimationem enim liberi nanciscuntur omnia Iura, quæ naturales & legitimi simul habent, *d. §. fin. Instit. de nupt. d. Novell. 89. c. 8. & 9.* Ratio dub. I. Nec filio, qui non consensit, nec aliis agnatis non consentientibus potest fieri præjudicium. *l. si quis nepotem. 10. & seq. D. de adoption. add. l. 76. D. de condit. & demonstr.* Id verò tunc certò obtinet, cum agnati contradixerunt. Cum prohibentis sit semper melior conditio. *l. Sabinus. 28. D. Commun. divid. & nemo invitus jus suum amittere debeat.* II. Legitimatio est actus, qui inter patrem & filium geritur, adeoque non debet nocere nec prodesse aliis. *t. t. Cod. res int. alios acta.*

15. Potest tantum fieri legitimatio per subsequens matrimonium, & Rescriptum principis. *d. nov. 89. c. 8. & 9.* Modus, qui per oblationem Curiae fit, hodie est abolitus. Nec in ejus locum successit oblatio ad officia Principi facienda; nullo enim textu id comprobatur. Vid. Donell. 2. *Comm. 12.* Rat. dubit. I. Fit per testamentum legitimatio. *d. Novell. 89. c. 10.* II. Fit per nominationem filii. *Novell. 117. c. 2.*

III. Qui



III. Qui offertur ad servitia Principis magis esse debet legitimus quam is, qui ad onera Curiae: Quò enim Principis persona est dignior Curia, eo majorem favorem meretur opera, quæ in Principis negotiis fit, eâ, quæ pro Curia olim solebat præstari. Spectat & ad splendorem Principis Nobilissimi, ut legitimè sint nati vel legitimati, qui res ejus administrant.

16. Legitimatio potest fieri etiam ultimo vitæ articulo. *arg. §. fin. Inst. de Nupt. §. Sui autem 2. vers. quib. connumerari. Inst. de heredit. quæ ab intestat. deferunt. Vid. Gail. 2. Obseru. 142. n. 8. Ripam in Comment. de actis in mort. articul. c. 2. Rat. dubit. I. Dos non potest in extremis constitui. l. Iulianus. 20. D. de Iur. dot. Dotalia autem instrumenta requiruntur necessariò. d. §. fin. d. Nov. 89. c. 8. l. Cum quis. 10. & seq. C. de natur. lib. II. Hac ratione fraus posset committi: Malitiis autem non est indulgendum l. In fundo. 38. D. de Rei vindicat. III. Nulla est spes sobolis tollendæ: ubi autem non est talis spes, ibi quoque nulla potest fieri legitimatio. l. Nuper. 11. versic. Sufficit. C. de natural. lib. Vid. Paul. Berents. disp. 1. Thes. §. quæst. 3.*

17. Nepotes, per matrimonium inter avum & aviam naturales, legitimantur avo & avia, licet pater vel mater antè obierint. Succedunt enim liberi in jus suorum parentum. *§. Sui autem. 2. Inst. de hered. qualitat. & different. §. Cum filius. 6. Inst. de heredit. quæ ab intestat. defer. Nov. 118. c. 1. Videtur idem colligi non obscure ex l. si filium. 5. D. de gradib. & affinib. Vid. Fach. 3. Controvers. 56. Rat. dubit. I. Principium legitimat. quæ in filio est facienda, deest. II. Naturales tantum legitimantur, ut passim est traditum: Hi verò nepotes sunt legitimi liberi respectu sui patris.*

18. Legitimus per subsequens matrimonium habet omnia jura, quæ verè legitimus: adeoque, si legatum sit relictum sub conditione liberorum tollendorum, id legitimatione facta habebit locum. *c. Tanta. x. Qui fil. sint Legitim. Nov. 12. in fin. d. Nov. 89. c. 9. Rat.*



Rar. dub. I. *Ex l. 76. D. de Condit. & Demonstrat.* Licet enim ea lex loquatur de adoptivis, qui sola lege sunt, potest tamen extendi ad legitimatos; cum argumentum ab Adoptione ad Legitimationem rite procedat. Cum utraque species sit inventum & remedium Juris. II. Quod per fictionem fit, de eo quis non videtur cogitasse, sed de eo, quod naturaliter & ordinario modo fit, propria & nativa verbi appellatio Testatoris voluntati applicanda est. *l. Non aliter. 69. D. de legat. 3. l. fin. C. de his, qui veni. et at. impetrav.*

*Ex tit. C. D. & Inst. de adoption.*

19. Nobilis est, qui à nobili est adoptatus, ut in potestatem adoptantis transeat. *l. 23. l. 35. D. junct. l. 6. l. 8. vers. Pareuntos. D. de senatorib.* Vid. *D. Tim. Fabr. disp. anniv. 6. Thes. 10.* Ratio dubit. I. Nobilitas à Natura est. Ea quæ sunt Juris tantum naturalis, non potest Adoptio conferre. II. Nobilitas ex Jure publico datur, quæ verò sunt Juris publici, non dantur nec adimuntur arbitrio Privatorum. *l. Ius publicum. 38. D. de pact.* III. Effet valde absurdum, ut quis diceretur nobilis ad tempus, quandiu quis in potestate esset, postea verò desineret esse in ea dignitate. IV. Status non mutatur per adoptionem *l. fin. D. l. fin. D. de stat. homin.*

*Ex tit. de Emancip. liberorum.*

20. Qui permittit, ut filius separatim habitet & suas res sibi habeat, non videtur emancipasse filium. Est enim emancipatio facti. Ea quæ facti sunt non præsumuntur. *l. si emancip. 9. ubi. Iason. C. de Collation.* Quod etiam procedit Jure civili, licet per decem annos se non immiscuerit rebus filii. Potest enim patria potestas sine administratione rerum filii consistere. Cum pater non tantum in bonis filii filios. liber-



liberrimam concedere possit pater administrationem, sed & bonis patris. Ratio dubit. I. Consuetudo est contraria. *Berlich. Part. 2. practicab. Conclus. 11. n. 23. & seqq. Grotius. 2. Introduction. 6. 11. Textus est contrarius in l. 1. C. de patria potestat.*

*Et tit. Inst. de Rer. Divis.*

21. Obligationum jura non pertinent ad jus personarum, sed rerum. Ita enim Imp. ipse constituit: ut patet ex serie titulorum in *Instit. pr. Inst. de Obligat.* Et ratio est manifesta, quia obligationes non sunt jura, quæ directò & per se agunt de statu & conditione personarum, sed de rebus. Hinc obligatio vendi, legari dicitur passim. Rat. dubit. Obligationis substantia non in eo consistit, ut aliquod corpus nostrum, vel servitutem nostram faciat, sed ut persona personæ obligetur. *l. Obligationum. 3. D. de Obligat. & Action. l. Traditionibus. 20. C. de pact.* II. Obligationes producunt actiones in personam. §. 1. *Inst. de action. l. Actionum 25. D. de Obligat. & action. merito ergò juri personarum sunt accensendæ: qualis enim est effectus, talis causa.* III. Creditores ac debitores sunt personæ: Creditores vero sunt ex obligatione.

22. Aliud est in dominio rem esse, aliud in bonis. In dominio est, quod cujusque est, jure proprietatis. In bonis latius accipitur pro omni eo, quod & in dominio est, & in actionibus. *l. in bonis. 52. D. de acquir. rer. domin. l. Bonorum. 49. D. de verbor. signif.* Ratio dubit. I. In dominio quid esse dicitur, quod est in persecutionibus: Nam ipsum Dominium parit actionem in rem. *l. in rem. 23. D. de Rei vindicat.* Et dum ceditur dominium, simul transferuntur omnes actiones. II. Dominium obligationum & persecutionum in jure commemoratur, secundum ea, quæ tradit latè *Gœdd. in d. l. Bonorum. 49. n. 8.*

23. Res



23. Res sacræ etiam si ad non tam pios usus sint relictae vel donatae, quam relinqui debebant, non possunt in privatum usum ac patrimonium transire. *l. Quod nullius. 182. D. de Regul. Iur. l. legatum. 16. D. d. usu & usufr. leg. C. semel. de Reg. Iur. in 6.* Vide Lambert. Dan. lib. 3. polit. Christian. C. 2. Petr. Martyr. in commentar. in l. Reg. 21. pr. Rat. dubit. I. Per textum, in l. 5. C. de Pagan. II. Vitiosè Deo dicatum, manet profanum. *l. Quoties vitiosè. 6. D. Qui satisf. cogant. l. 25. D. de pignorib.* III. Etiam sacra ab hostibus capta desinunt esse sacra. *l. Cum loca. 36. D. de Religios.*

24. Ususfructus rectè potest dici dividuus. *l. 5. D. de usufr. l. 1. §. 9. l. 81. D. ad l. falcid. l. 20. D. de usu & habit. in l. 2. D. de verb. Oblig. Connan. 4. Comment. 5. n. 11. Vid. Gædd. de Contrah. & commit. stipulat. cap. 6. conclus. 22.* Ratio dubit. I. Per textum, in l. stipulat. 72. D. de verbor. Obligat. II. Per rationem, quia, ususfructus est quid incorporeum. *tit. Inst. de reb. corpor. & incorporalib. in fin.* Incorporea autem non solent dividi. Vid. Hottomann. *illustr. quest. 20.*

25. Nummi sunt res corporales, non quidem species, sed quantitates. *arg. l. & si 13. §. fin. D. de reb. credit.* Rat. dubit. I. Nummi non æstimantur ex corpore, sed ex forma & valore. *l. 1. D. de contrah. emt.* Valor autem res corporalis dici nequit. II. In species res corporales opponuntur pecuniæ. *l. Quisquis mihi heres erit. 95. D. de legat. 3.* Vide Pac. in *Isagogic. ad h. t.*

EXER-

## EXERCITIUM XII.

Resp. MATTHIA SCHREIBER,  
Lubecensi.

*Ex tit. D. & C. de Iurisdictione.*

## THESIS PRIMA.

**I**urisdictionis, est potestas de causa civili vel criminali iudicandi ac iudicatum exequendi. Itaque non tantum cognitionem causæ habet is, qui iurisdictioni præest, sed præterquam quod & sententiam ferre possit, exequendi habet facultatem. *arg. l. 1. D. h. l. 1. l. fin. §. 1. D. de offic. ejus, cui mand. est jurisd.* Rat. dubit. I. Iurisdictionis, non est potestas iudicandi & exequendi, sed territorium §. 4. *Inst. de astitian. tutor.* II. Iurisdictionis est potestas iudicem dandi. *l. Imperium. 3. D. h.* III. Potestas exequendi non est iurisdictionis quæ consistit in imperio, sed ab ea separatur eique opponitur *l. 6. §. 2. D. de Tutel.*

2. Iurisdictionem solus habet magistratus, sed non omni casu iure magistratus. Ita pedanei iudices, cum non sint magistratus, non Iurisdictionem, sed notionem habere dicuntur *l. 5. pr. D. de Re Iudicat. l. fin. C. Vbi & apud quem restit. in integr.* Ita multa sunt tributa magistratibus, quæ à sola lege descendunt: uti datio Tutoris. *D. l. 6. §. 2. D. de Tutel.* Ratio dubit. I. Etiam pedanei iudices habent Iurisdictionem, quia citare possunt: citare autem est publicæ Iurisdictionis. Et coram iis potest postulari. *l. 1. §. Removet. 6. vers. Item Scto. D. de postuland.* Postulare autem est desiderium coram eo, qui Iurisdictioni præest, exponere *D. l. 1. §. postulare 2.* Quinimò, expressi sunt textus de Iurisdictione pedaneorum Iudicum. Uti patet ex Inscriptione *c. 5. Nov. 82. & tit. Cod. de jurisd. omnium Iudicum* II. Non possunt separari à se invicem



vicem, Magistratum habere semper Iurisdictionem, & eam habere jure magistratus. Quod enim non aliter quis habet, quam quia magistratus est, id jure magistratus habet. III. Præfecti vigilum & annonæ, habent Iurisdictionem. *l. 2. & t. t. D. de off. præfecti. vigil. l. fin. §. fin. D. ad l. Iul. de annon* attamen non sunt magistratus. *l. necessarium. 9. Et hæc omnia. 33. versic. Nam præfectus annonæ. D. de origin. Iur.*

3. Merum imperium & iurisdictionis criminalis usu & re ipsa à se invicem non distinguuntur. Siquidem enim, qui Imperium habet, solo imperio uteretur, magis tyrannidem exercere, quam jus dicere videretur. Huc facit, quod merum imperium quoque referatur ad Iurisdictionem *l. 1. D. de offic. ejus cui mand. est Iurisd.* Ubi cum dubitatur, an merum imperium transeat vi Iurisdictionis mandatæ, innuitur non obscure nomine Iurisdictionis venire merum imperium. Frustra enim exciperetur à regula, si ad regulam non pertineret. Vide Gentil. *lib. 1. de Iurisd. c. 2.* Ratio dubit. I. Sunt distincta nomina Iurisdictionis & Imperii. Unde non sunt idem *arg. l. 7. C. de Codicill.* II. Nullo loco probari potest, Imperium merum appellari Iurisdictionem. III. Mixto dicitur, ad differentiam inter mixtum & merum Imperium, inesse Iurisdictionis, non mero. *d. l. Imperium. 3. D. h.* IV. Totum officium juris dicendi transit ad legatum proconsulis *l. 1. §. An autem. 4. D. de suspect. tutor.* Et sic omnis Iurisdictionis, tam civilis quam criminalis, non tamen Imperium merum. *l. solet. 6. D. de off. Procons. & legat.*

4. Magistratus municipalis mixtum generaliter habet imperium, non summo gradu, sed quatenus Iurisdictionis ejus exigit; potest exequi suas sententias. ubi enim est Iurisdictionis, ibi Imperium, quod habet coercionem. *l. fin. §. 1. D. de offic. ejus cui mandat. est. Iurisd.* At Iurisdictionis est magistratibus Municipalibus. *l. Ea, quæ 26. D. ad Municipal.* Et concessa Iurisdictionis omnia sunt concessa, sine quibus Iurisdictionis explicari



plicari non potest. *l. 2. D. Adde. l. 1. 4. D. de dam. infect. l. sed si pecunia. 3. §. 1. D. de reb. eor. l. quemadmodum. 29. §. magistratus. 7. D. ad. l. Aquil. Rat. dubit. I. Expresse negatur, quod habeat is magistratus imperium ullum, sed id innuitur, quod ei sit notio nuda. *l. l. Ea, qua. 26. II. Magistratus minores possunt in jus vocari l. 32. D. de Injur. Qui verò in jus vocari possunt, non habent Imperium. l. 2. D. de in jus vocand. III. Magistratus municipalis non potest pænali judicio Iurisdictionem suam tueri l. un. Princ. ubi per duum viros accipiendi sunt magistratus municipales. D. si quis ius dicent. non obtemp.**

5. Merum imperium est potestas gladii ad animadvertendum in facinorosos *l. Imperium. 3. D. h. arg. C. 13. ad Roman. Vid. Cujac. 21. observ. 30. Fachin. 9. controrv. 94. Rat. dubit. Merum imperium non consistit tantum in gladio ejusque potestate, sed & in aliis coercionis facinorosorum speciebus. l. solent. 6. l. 11. D. de offic. procons. l. Illicitas. 6. §. Qui universas. D. de offic. presid. l. Aut damnum 8. §. 1. l. Capitalium. 28. D. de pæn. I. In definitione *d. l. Imperium.* proposita, non fit mentio liberationis sive absolutionis, & consequenter est imperfecta: cum, qui habet merum imperium, non tantum possit punire, sed & absolvere. *D. l. solent. 6. Vide Henr. Bocer. de Iurisd. C. 3. n. 1. Musorn. de Iurisd. n. 40. & seqq.**

6. Concessâ Iurisdictione, non videtur esse permiscum Merum Imperium, licet Princeps omnimodam sederit Iurisdictionem. Merum enim Imperium tantummodò ex lege defertur. *l. 1. D. de offic. ejus, cui mand. est Iurisd. Vid. Domin. Arumæ. disp. ad Pandect. 2. Ches. 2. q. 2. Rat. dubit. Omnis Iurdictio completur non tantum Civilem sed & criminalem: Genus enim omnes species continet. l. Omnes. C. de præscript. 30. vel 40. annor. Proprietas vocabuli hoc exigit: ab ea non licet recedere. Nec intelligi potest ulla in generali vocabulo restrictio sive limitatio: Verum quæ*  
K
genera-



generaliter sunt dicta, generaliter sunt accipienda.  
Vid. Fachin. lib. 13. c. 19.

7. Merum Imperium mandari non potest. *l. Nemo.*  
70. *D. de regul. iur. l. solent. 6. D. de offic. procons. l. 1.*  
*D. de offic. ejus, cui mand. ubi. DD.* Nisi in casu ab-  
sentiae. *d. l. Quæ enim speciali lege conferuntur, non*  
*possunt ad alios transferri. Rat. dubit. Proconsul po-*  
*test legato suo mandare. d. l. solent. 6. l. Excipiuntur.*  
14. *D. ad SC. Syllanianum.*

8. Imperium Mixtum potest mandari. *d. l. 1. §. fin.*  
*D. de offic. ejus, cui mand. est Iurisd. l. Cognitio. 4. §. fin.*  
*D. eod.* Ratio dubit. Etiam mixtum imperium est à  
lege vel SCto: Nemo enim. Imperium vel magistra-  
tum habet, nisi à lege. II. Quia in *l. Nec quicquam.*  
9. *§. ubi decretum. 1. D. de offi. procons. responsum est,*  
quod ea, quæ cognitionem causæ desiderant, non  
possint per libellum, hoc est, ( ut Iason & Accurs. ac  
alii plures explicant ) per Judicem delegatum ex-  
pediri.

9. Non potest ad merum, nec ad mixtum Impe-  
rium referri potestas condendi legem: quia ea est Ma-  
jestatis. *l. 1. D. de constit. Princip. Vacc. à Vacun. 6.*  
*dederat. 2. n. 2. Coras. de Iur. ait. C. 15. Fachin. 9.*  
*controv. 94.* Imperium verò merum ad coercitio-  
nem delinquentium pertinet. *d. l. Imperium. 3. D. h.*  
*Rat. dubit. I. Nihil tam est Imperii meri, quam*  
*potestas condendi jura. Utique est summi Imperii,*  
*arg. l. Digna vox. 4. C. de legib. II. Ipsa lex, quæ con-*  
*ditur, est coercitio delictorum, quæ vel sponte vel*  
*ex ignorantia committuntur. l. 1. & 2. D. de legib.*  
*Vid. Bartol. in l. Imperium. 3. Muscorn. d. tractat. n.*  
*77. 81. & seqq.*

10. Pœna infamiæ non semper ad merum impe-  
rium, sed & quandoque ad mixtum refertur. Ad mix-  
tum, quâ infligitur ex consequentia sententiæ: uti fit  
in actione tutelæ & similibus, quibus ob dolum, in istis  
negotiis commissum, condemnatus fit infamis. *l. 1. vers.*

*Qui*



*Qui pro socio.* D. de h. qui not. infam. §. 1. Inst. de pan. tem. litigant. Ad merum, quâ directò aliquis per sententiam declaratur infamis. Rat. dubitandi. I. Infamix, pœna, morti sive ultimo supplicio æquiparatur. l. Isti quidem. 8. §. Quod si dederit. 2. D. de eo q. met. caus. l. Iusta causa. 9. D. de Manum. vind. l. licet. 103. D. de Verbor. signif. Itaque ab eo, qui mixtum habet imperium, nunquam infamila potest infligi: ne quidem per consequentiam sententix. Illud enim, quod directò non est in potestate nostra, non debet per indirectum à nobis fieri. arg. l. si quis. 18. C. Ad l. falcid. II. In sententia cujuslibet Iudicis, qui tantum habet ea, quæ sunt mixti Imperii, non debet infamia sequi pronunciationem in controversia de re pecuniaria: Cum sit majoris præjudicii, quam damnum in nummis vel aliis rebus. Ea enim quæ majus habent præjudicium, non accedunt ad rem minoris præjudicii. l. scio. 4. D. de Restit. in integr. l. in rem. 23. §. 3. 4. D. de Rer. vindic.

II. Jurisdictio in dubio intelligitur non dari privativè, sed cumulativè. Semper enim is, qui eam dat, non se exuere sua potestate voluisse videtur, sed eam sibi servare planè illæsam. Nec etiam Princeps voluisse sibi legem dicere vel imponere dicendus est. c. 1. in fin. de de prohib. feud. alien. per Frederic. Nec in sermone generali comprehensa est persona, quæ loquitur. l. inquisitio. 18. C. de solution. Rat. dub. I. Est contra naturam, ut, qui dedit, datum sibi servasse intelligatur l. quisquis. 28. C. de donat. II. Nunquam duo ejusdem rei domini vel possessores esse possunt. l. si ut certo. 3. §. fin. D. Commod. III. Plenissimè sunt Principum beneficia interpretanda in dubio. l. Beneficium. 3. D. de constitut. Princip. IV. Imò etiam persona, quæ loquitur, est comprehensa generali sermone. l. Paulus respondit. 29. §. fin. D. de pignorib. l. si mercedem. 53. pr. junct. §. fin. D. de act. Empt. V. In Feudis contrarium erit observandum, cum Fendum sit usufructus,



§. *fin.* In quib. caus. feud. amittit. lib. 2. feudor. Ususfructus vero non potest à proprietario turbari. Vid. Menoch. lib. 2. *presumt.* 18. & lib. 3. *presumt.* 44. ubi *varis casus excip.* Bartol. in l. *fin.* D. de re militar.

12. Imperium merum ac quælibet Iurisdictio una cum castro, fundo, vel territorio præscribitur 10. inter præsentis, 20 annis inter absentes. Præscribitur enim res immobilis, 10. vel 20 annis. l. *fin.* C. de long. temp. *pres.* Ac consequenter omnia illa jura, quæ rem eam immobilem sequuntur. arg. l. *Pro emtore.* 2. §. cum *sticbum.* 6. *vers. sed si fundus.* D. pro emtore. Vid. Iason. in d. l. *Imperium.* 3. n. 20. 21. Ubi latè de hac materia. Rat. dubit. I. Iurisdictio & præcipuè merum Imperium, sunt Juris publici. Quæ autem sunt publici juris, non subjacent præscriptioni. l. *Usucapio nem.* 9. *verbis:* Publicis populi Romani. D. de usup. & *usu-* cap. II. Iurisdictio non potest rem sequi, quia pluris est quam res ipsa. Deindè, quia non rebus, sed personis Iurisdictio datur à Principe: Et à Personis tantum Iurisdictio est exercenda. III. Personalialia jura licet rebus inhæreant, non possunt præscribi nisi longissimo tempore. l. *hereditas.* 7. C. de petit. *hereditat.* l. *fin.* C. *fin.* *regundor.* *junct.* l. 1. D. Eod.

13. Ordinaria & simplex Iurisdictio acquiritur si-  
ne territorio, cui adhæreat, 30. vel 40 annis: si-  
ve ea Civilis l. *sicut.* 3. & l. *Omnes.* 4. C. de *prescript.* 30 vel  
40. ann. si-ve Ecclesiastica fuerit C. *Auditis.* 15. C. cum  
olim. 18. x. De *prescription.* Ita tamen 1. ut adversus  
inferiorem Principem vel magistratum sufficiant 30  
anni arg. d. l. *sicut.* Adversus superiorem, 40 anni re-  
quirantur. d. l. *omnes* 4. 2. ut præsupponatur bona fides  
& justus titulus. Ratio dubit. I. Sufficere hic po-  
terit lapsus 10 vel 20 annorum: Cum eo tempore  
omnia jura præscribantur. d. l. *fin.* in *fin.* C. de  
*pres. long. temp.* II. In specie traditum est, in l. vi-  
ros. 8. C. de divers. offic. & *Apparitor.* *Judic.* Ser-  
vandam esse in Iurisditione Consuetudinem longi  
tem



temporis in *l. Certi Iuris*. 17. *C. de Iudic.* Utrum quoti-  
dianum maximè spectandum. in *l. Testamenta* 18. *D.*  
*de Testam.* Morem fidelissimæ vetustatis, quæ est longi  
temporis. *l. 1. §. fin. l. seq. 2. D. de aqua & aq. pluv. ar-*  
*cend.* esse retinendum. in *l. fin. vers. vel eos C. de Eman-*  
*cip. liberor.* Eos veros esse in causa iudices, quibus mu-  
nus iudicandi vel lege vel longa consuetudine com-  
missum est. add. *C. Cum contingat.* 13. *x. de for. compet. C.*  
*dilecti.* 4. *x. de Arbit.* III. Imò nulla est Iurisdic-  
tionis præscriptio, præcipuè si fiat ea adversus Princi-  
pem: Nam Jura Principis non possint præscribi, quo-  
niam non sunt in commercio. *l. Cum servus.* 39. *§. si*  
*vero.* 8. & *§. fin. D. de legat. 1.*

14. Merum Imperium, si territorio non cohæreat,  
non potest præscribi, nisi tempore immemoriali. Ubi  
enim tempus immemoriale est, omnia ab initio se-  
rectè habere præsumuntur. Vid. Iason. in *d. l. Impe-*  
*rium* 3. *n. 20. & seqq. D. h. Rat. dubit.* I. Qui usur-  
pat merum imperium, crimen læsæ Majestatis con-  
trahit. *l. lex.* 12. *tabb. 3. versic. quæve privatus pro pote-*  
*state.* *D. ad l. Iul. Majest.* Vel alias falsum committit.  
*l. Eos, qui diversa.* 27. *§. fin. D. ad Cornel. de fals.* Undè  
initium præscriptionis esse nequit, nisi ex delicto; &  
ubi delictum est, ibi non potest esse acquisitio domi-  
nii. arg. *l. meminerint.* 6. *C. Unde vi.* Vel actio ulla. *l.*  
*Tum.* 15. 11. & *l. seq. §. 1. D. de frut.* Absurdum est,  
ut quis delicti, ob quod damnandus erat, nomine quic-  
quam Juris consequatur. *l. sive hereditaria.* 22. *D. de ne-*  
*rot. gest.* II. Ea, quæ lege deferuntur speciali, non  
possunt lapsu temporis competere. Nulla de tacito  
consensu potest esse præsumtio, ubi expressa voluntas  
requiritur. Atqui merum imperium sola lege datur.  
*l. 1. D. de offic. ejus, cui mand. est Iurisd.* III. Non possunt  
præscribi, quæ in alium transferri nequeunt vel pro-  
hibita sunt alienari. *l. si contra.* 2. *C. de usucap. pro emt.*  
4. Merum autem Imperium non potest transferri nec  
alienari. *l. solent.* 6. *D. de officio proconsul. l. Nemo.* 79. *D.*



de Regul. Iur. I V. Merum Imperium solius Principis est: Ergo non præscribitur. d. l. Cum servus. 39. §. fin. D. de legat. 1. Vid. Hunn. tractat. singul. de Iurisd. p. i. c. 2. quæst. 4.

15. Nemo se potest eximere Iurisdictione vel Imperio sui Principis. Sunt enim asystata, esse suum Principem & non esse subjectum ei. ad Roman. 13. Nec debent aut possunt dari Acephali, i. sine Capite, nisi sint Principes, qui solum Deum agnoscunt superiorem. C. Nulla ratione. 8. dist. 93. Vid. Bald. in auth. Quas actiones. C. de ff. Eccles. Iason. in d. l. Imperium. 3. n. 30. Gail. 1. observat. 21. n. 16. 17. Muscorn. d. tractat. n. 127. Ratio dubit. I. Omnia publica, & sic hæ causæ, præscribuntur annis 40. l. Omnes. 4. C. de Presc. 30 & 40 annor. II. Acquisitio Iurisdictionis fit per lapsum temporis, cur non exemptio: Cum leges semper proniores sint ad liberandum & eximendum, quam obligandum. l. Arianus. 47. D. de Oblig. & Act? Vid. Pruckm. de Regal. C. 5. n. 106.

16. Privati possunt prorogare Iurisdictionem. l. si convenerit. 18. D. h. Sic tamen, ut nunquam quis se submittere possit privato, sed semper ei, qui Iurisdictionem habet. l. 1. l. De qua. 74. §. 1. D. de Iudic. l. 1. C. de h. Rat. dubit. I. Non est in potestate Civium, ut suo pacto se subtrahant iurisdictioni Iudicis sui; cum verè publico non possit derogari pactis privatorum l. Ius publicum. 38. D. de pact. Iunct. l. Iurisg. 7. §. Ait prætor. 7. D. eod. Jura autem magistratus sunt directò publica. l. 1. §. hujus. 2. D. de Iust. & Iur. II. Non potest consensus privatorum aliquem facere iudicem, qui est incompetens. l. Privatorum. 3. C. h. III. Prorogatio nullius est momenti, cum liceat pænitere. d. l. si Convenerit. 18. D. h.

17. Iurisdicção mandata non potest prorogari, cum non habeat Delegatus iurisdictionem suo nomine, sed alieno. l. cum olim 32. & c. P. & G. 40. x. de offic. & potestat. Delegat. l. 1. §. 1. D. de offic. ejus, cui est  
Man d.



*Mand. Iurisd. arg. D. l. si convenerit. 18. junct. l. 1. D. de Iudic.* Opus verò hic est temperamentis. 1. nisi universaliter sit ei mandata. Vid. Bald. *in d. l. 1.* 2. nisi sit mandata ei, qui post mandatum ex populi vel Principis voluntate, utitur Iurisdictione quasi propria: uti fit in Legato Proconsulis. Vid. de hac re Bartol. *in d. l. 1. n. 5.* Vultej. *in l. 1. C. b. n. 81.* Ibid. Cyn. *in fin. & Salic. n. 14.* Rat. dubit. Permissum est cujusvis judicis, sive Tribunali ipse præsit, i. habeat suo nomine ordinariam Iurisdictionem, sive aliam, i. delegatam, Iurisdictioni subicere se suamque causa. *d. l. 1. D. de Iudic.* II. Tempus potest prorogari. *l. Consensisse. 2. §. 2. D. de Iudic.* Ergò & causam: quia dum tempus constituitur prolixius, causa ipsa submittitur tunc, cum submitti non posset. III. Delegatus, partibus & vice delegantis fungitur. *l. Solet. 16. D. b. d. l. 1. §. 1. D. de offic. ejus.*

18. Etiam in criminalibus datur prorogatio. Potest enim delinquens ibi puniri ubi invenitur. *l. 1. C. ubi de criminib.* Vid. Gloss. *in l. 1. C. b. & Bartol. in l. 1. D. de Iudic. n. 9.* Gail. *1. de pac. public. c. 12. n. 10. 15.* Ut autem valeat hæc prorogatio, requiritur. 1. Ut is, in quem prorogatur, possit de eo ex vi sui Imperii judicare: quandoquidem tribueretur Imperium, quod non haberet is, qui Iudex futurus esset. *arg. d. l. 1. D. de Iud.* 2. Ut nihil fiat subdolè ad evitandam pœnam. Rat. dubit. Non est in potestate delinquentis constituendum, ut ille sibi forum eligat. Reatus enim criminis omnem fori electionem excludit. *l. 1. C. ubi senator. vel clariss.* II. Multa eo modo scelera manerent impunita, vel non ex præscripto legum vindicarentur: quod non permittendum. III. Ea ratione & subtraherentur mûltæ fisco, vel magistratui, cui debentur.

19. Prorogatio fieri potest de loco in locum: ita tamen, ut nihil, quod Imperii est, ex Iurisdictione fiat extra limites & territorium. Hac ratione violaretur



alterius Iurisdictio. quod fieri non debet. *l. fin. D. h.* Sententia verò poterit extra territorium pronunciari, si in alicujus Iurisditionem eo modo, ut hoc fieret; prorogatio est facta: quia id non est Imperii sive Iurisditionis, sed tantum declaratio de jure partium, quam etiam arbitri facere possint, licet nullam habeant Iurisditionem. *l. fin. C. qui & apud quos recit. in integr. Rat. dubit. I.* Imò nec sententia potest recitari alio loco, quam solenni, ac suo; quia prolata contra solitum Iudiciorum ordinem sententia, auctoritatem rei Iudicatae non obtinet. *l. prolatam. 4. C. de sentent. & interlocut. II.* Imò cum Iudex sententiam dicit, Imperio utitur: i libet condemnando vel absolvendo. *l. 1. junct. l. Quod jussit. 14. D. de re judic.* Extra territorium jus non dicit. *l. fin. D. h.* Vid. de hac re Paurmeist. *de Iurisd. c. 25. n. 40.* Bald. *in l. Si qui ex. 7. C. de Episcop. audient. n. 8.* Salic. Sichard. *in l. 4. C. h. n. 12.*

20. Qui Iurisditioni præst, nec sibi, nec suis, quos secum habet, jus dicere debet, vel judicare. *l. Qui Iurisditioni. 10. D. h. l. un. C. Ne quis in sua causa. l. fin. §. pen. C. ubi senatores & clarissim.* Rat. dubit. I. Ex. *l. In privatis. 77. D. de Iudic. l. Quietiam. 6. D. de Recept. qui arbit. receperunt.* II. Est alia persona ejus, qui Iurisditioni præst, ratione publici officii, Cujus contemplatione non habet suos: alia privata. In hac re non spectatur privata sed publicum officium. Hinc est, quod possit ipse injuriam sibi illatam vindicare *l. unic. D. si quis jus dicent. non obtemperav. l. Illud. 8. D. de appell.* Hinc est, quod princeps possit de sua cognoscere causa. *l. Proximè. 3. D. de his, que in testam. de l. nt. l. Et hoc Tiberius. 41. D. de hered. Instit.* Hinc est, quod Prætor ipse judicet de sua Iurisditione. *l. Si quis ex aliena. §. versic. Prætoris. D. de Iudic.* IV. Imò & privati sibi jus dicunt. *l. 1. pr. & §. ait Prætor. D. de arbor. cedend.* Multo magis publicæ personæ. V. Ordinarius Iudex non potest suspectus dici & recusari. Sichard.



Sichard. Zas. Iason. in l. *Apertissimi*. 12. C. de judic. Gail.  
1. *Observat.* 33. per D. l. 16. & *Auth.* Si vere ibid. de-  
sumtam ex nov. 86. c. 2.

21. Quoties de quantitate, ad Iurisdictionem per-  
tinente, quæritur, semper, quantum petatur, non quan-  
tur debeat, est quærendum. l. pen. §. 1. D. h. In ini-  
tio jus actoris spectatur. Rat. dubit. I. Erit ergo  
in calumniosa actoris potestate, ut possit eligere fo-  
rum: Cum certi iuris sit, actorem oportere sequi fo-  
rum Rei. l. 2. C. l. 3. C. *Vbi in rem act., exercer. deb.*  
II. Non videndum, quid malè petatur, sed quid  
debeat: veritatem enim oportet sequi, non id quod  
malè & simulate concipitur. l. 3. & l. C. *Plus valer.*  
*quod agit.* III. Semper sunt Rei spectandi, quia  
sunt favorabiles actoribus. l. *Favorabiles.* 125. D.  
de Regul. Iur. Etiam in Iudiciorum præparatoriis, uti  
in Edendo l. 4. C. de Edend. ubi reo actor, non reus  
actori tenetur edere. IV. Si actori in principio esset  
credendum, ab executione initium fieret: quod nul-  
latenus est admittendum. l. 1. C. de Execut. rei  
judic.

22. Sola stipulatione soloque hodiè pacto proro-  
gationem factam esse efficacem, certissimum est: quia  
ex stipulatione pactoque est actio secundum mores.  
Gudelin. de Iur. noviss. lib. 3. c. 5. in fin. Huc facit quod  
& olim pactum suffecerit. l. pen. si quis in conscribendo.  
C. de pact. l. 51. C. de SS. Eccles. Vtd. Donell. 17. Comm.  
10. Cujac. tract. ad African. in l. si convenerit. 18. D. h.  
Coras. 4. Miscellan. 5. Ratio dubit. I. Prorogatio  
non aliter fit, quam per litis contestationem, sive Præ-  
toris aditionem: licet enim ante pænitere. d. l. Si con-  
venerit. 18. Post litem contestatam nemo potest de-  
clinare examen. l. Nemo 4. C. h. Et sic consequenter  
ante potest fieri declinatio fori. Etiam mutare li-  
cet voluntatem ante contestationem litis. l. Si cum  
dotem. 22. §. Eo autem tempore. 5. D. Solut. matrimon.  
II. Quia præter consensum de submissione faciendâ  
K 5 requi-



requiritur & actualis subiectio facta sub eo, qui Tribunali præest, vel iurisdictionem exercet. arg. l. 1. D. de iudic. & l. Consensisse. 2. §. 1. versic. & putet suam. D. eod. III. Non valet pactum à Iure communi remotum & de publica re, l. Iuriscgentium. 7. §. si pacifar. 14. & §. Et generaliter. 16. D. de Pact. & de prætorio iure ejusve Iurisdictione facta privata conventio, nulla est. l. nec ex. 27. D. de Reg. Iur. Vid. Vultej. ad l. 1. C. h. n. 138. Anton. Fabr. ad d. l. Si convenerit. 18. in Rationalibus.

23. Si quis non utatur Iurisdictione, quia casus talis non obvenit, non amittit Iurisdictionem. Solus enim non usus rem, quæ meræ est facultatis, non adimit. l. Viam publicam. 2. D. de via public. & itin. publ. arg. l. hæc autem Iura. 6. D. de servit. præd. urban. Verum, si quis sit passus per longissimum tempus, ut alius eo Iure utatur, ipsi peribit Iurdictio: Cum omnes actiones privatæ & publicæ intereant 30. vel 40. annis l. sicut 3. & seqq. C. de præscript. 30. vel 40. annor. Ratio dubit. I. Solo non-usu servitutes, in quibus est eadem causa præscribendi, quæ est in iurisdictione, cum utraque species sit Res incorporalis, sive jus, solent tolli sive præscribi. l. Si communem. 10. §. 1. l. labeo. 17. l. Si quis. 18. pr. & §. 1. D. Quemadmodum servitus, amittat. II. Non videtur requiri longissimum tempus, quando alius est usus iurisdictione: cum sufficiat longum tempus in Servitutibus & omnibus Iuribus, sub quibus & est Iurdictio, acquirendis, l. fin. in f. C. de præscript. long. tempor. l. fin. C. de Emancipat. liberor. l. Viros. C. de divers. offic. & Apparitor. Ergo & in amittendis. l. pen. C. de servit. & aqua. Multo enim facilius quid amittitur quam acquiritur.

24. Amittitur etiam Iurdictio, si is, qui eam habet, nimia asperitate utatur. Ita Dominus, si nimis sæviat, cogitur servum suum vendere. l. Si Dominus. 2. D. de his qui sui vel alieni juris. Et si Dominii Ius solvatur, quod est arctissimum, facilius amitteretur Ius ejus, qui

qui tantum Iurisdictionem vel Imperium habet. Huc faciunt textus in *l. fin. C. Quemadm. civil. muner. indicunt. l. ade. 3. C. de loc. cond. l. Quero. § 4. §. 1. in fin. D. eod.* Ratio dubit. I. Præstat præceptis & censura induci & cogi ad officium, quam Iurisdictionem alicui admi *d. l. fin. C. Quemad. civ. mun. ind.* Nemini enim suum detrahi oportet. *d. l. si Dominus.* II. Si sinistra sit suspicio de eo, cui ordinario est iurisdictione, additur ipsi Episcopus. *Nov. 86. c. 2.* III. Daret hæc resturbas, si subditis daretur potestas agendi in hoc, ut, qui Iurisdictioni præsumt, ab officio ob crudelitatem removeantur: Et sic perpetuæ essent ubique lites; cum iniquissimi homines, dum apud Iudices nullum iniquitatum suarum præsidium inveniunt, Iudices tyrannidis & iniquitatis semper accusare, eosque audacter eo nomine calumniari soleant.

25. Extra territorium jus dicenti impune non paretur. *l. fin. D. h.* Est enim magistratus extra suum territorium privati loco. Rat. dubit. Quo ergo pertinet quod sententia Romæ lata, in provinciis habeat effectum. *l. adivo. 15. §. 1. D. de Re Judicat !* Quod vocatus ad eum, cuius forum declinare potest, æque debeat venire. *l. Ex quacunque 2. D. si quis in jus vocat. non ierit.* Quod emancipatio, coram certi loci Iudice facta, ubique valeat & sit observanda. *l. 1. C. de Emancipat. liber.*

EXER-



## EXERCITIUM XIII.

Resp. ROBERTO HAKE,  
Bremenfi.

Ex tit. D. Quod quisque juris in  
alium, &c.

## THESIS PRIMA.

EDictum, Quod quisque juris, &c. summam habet  
æquitatem & sine cujusquam indignatione iusta.  
Quis enim aspernabitur idem Ius sibi dici, quod ipse  
aliis dixit vel dici effecit. l. 1. pr. D. h? Hoc procedit in  
Magistratu, qui jus novum statuit. d. l. 1. §. 1. Rat.  
dub. I. Prætor etiam jus dicit, cum inique quid decer-  
nit l. Ius pluribus 11. D. de Iustit. & Iur. l. Servo. 65. §.  
cum prætor. 2. D. ad Trebell. Id si verum sit, nulla erit  
pœna ex iniquo decreto, cum jure hoc permittente  
decrevit. Quod enim lege permittente sit, pœnam  
non meretur, l. Grachus. 4. C. ad l. Iul. de adult. II. Ab-  
surdum omninò est, ut, qui Ius novum dicendi pote-  
statem habet ex jure publico l. Ius autem civile. 7. §. 1.  
D. de Iust. & Iur. continuo, si jus novum dixerit, in jus  
ambulare cogatur ad dicendam rationem, quasi ab  
eo a quo jura sunt nata, injuriarum occasio sit orta.  
l. meminerint. 6. C. Vnd vi. III. Iura nova, quæ ge-  
nerali juri sunt adversa, nullius sunt momenti nec al-  
legari possunt ad disceptationem: Nullus eorum est  
effectus. l. fin. C. si contra jus vel util. public. Quocir-  
cà non valebit regula, ut qui hoc jus dedit puniri de-  
beat ex hoc edicto: Cum id quod nullum est, nullum  
habeat effectum. IV. Jure Codicis, quod corrige-  
re solet Jura Pandectarum, constitutum est, ut re-  
scripta, contra jus elicita sine mendacio, omnino reji-  
ciantur. l. Rescripta. 7. C. de precib. Imp. offer. Et si non  
contra jus, sed ex mendacio, impetrans careat impe-  
tratis,



ratis, & si nimia sit improbitas, aliter extra ordinem coerceatur. *l. Et si legibus. §. C. si contr. jus, vel util. public.* Undè colligendum est per eam Codicis prænam, cessare edicti, *Quod quisque juris &c. pnam.* Duæ enim poenæ de eadem re esse nequeunt, & ea, quæ posteriori tempore imponitur, tollit priorem. *l. fin. D. de Const. Princip.*

2. Is, qui novum jus impetravit, ex Edicto, *Quod quisque &c.* tenetur, licet non sit usus. *l. si quis iniquum. 3. in fin. pr. D. h.* Sufficit enim jus esse statutum. *l. 1. §. 1. D. h.* Ita sæpè affectus & conatus pro effectu punitur: Ut in iis, qui ad calumniandum acceperunt pecuniam, licet non sint calumniati *l. Et generaliter. 3. §. 1. D. de calumniator.* In crimine læsæ majestatis. *l. Quisquis. §. C. Ad l. Iul. Majestat.* In homicidio. *l. Is, qui cum telo. 7. C. Ad l. Cornel. de sicar.* Rat. dubit. I. Quæ ergò est ratio differentiæ, quod non Eventus & exitus spectandus sit, sed consilium in hoc Edicto, secus quàm in Falso *l. Qui falsam. 19. pr. D. Ad l. Cornel. de fals.* In Iure taciti fidei commissi. *l. Non intelligitur. 3. §. Quando autem. 2. D. de Iure fisc.* In poenis generaliter. *l. Aut facta. 16. §. 1. &c. §. Eventus. 8. D. de pen.* II. Quomodò excusari potest, quod in hoc ipso Edicto pronunciatum sit, Quid enim offuit conatus, cum injuria nullum habuerit effectum. *l. 1. in fin. h. ?* III. Si nulli liceat jus novum impetrare, nisi incidat in hoc Edictum, quomodo defendentur privilegia, quæ speciale ac novum jus continent. *l. 1. in fin. D. de constit. Princip. ?* An, ut omnes, contra quos privilegiati jure suo utuntur, eodem privilegio uti possint? Id absurdum & inauditum.

3. Judex, qui ex consilio Adfessoris malè judicavit, non tenetur ex hoc edicto: Interim litem suam facit. *l. fin. D. de var. & extraord. cognit. pr. Inst. de Obligar. qua quas. ex malef. nascunt.* Vid. Bus. in *l. 2. D. h. n. 2.* Rat. dubit. I. Videtur id imputandum esse Adfessori, non Judici. *l. hoc edico. 2. D. h.* Poenæ enim  
non



non egrediuntur Authores suos. *l. sancimus. 22. C. de pen.* II. Nihil ei est imputandum, qui nihil commisit, & qui secutus est consilium eorum, qui jus in melius formare præsumendi sunt. *arg. l. necessarium. 2. §. 13. D. de Orig. Iur.*

4. Ex edicto, *Quod quisque jur. &c.* etiam tenetur heres. *d. l. Si quis iniquum. 3. §. Quod autem. 5. D. h.* Cum enim actiones hereditariæ debent propter hoc Edictum denegari defuncto, etiam jure denegabuntur Heredi: quia is defunctum repræsentat, *l. Nihil est aliud Hereditas. 24. D. de verbor. signific.* etiam in vitiis, quæ res afficiunt. *l. vitia. 11. C. de acq. & retin. possess. l. Cum heres. 11. D. de divers. & temp. præscript.* Deinde, quia non est in potestate heredis conditionem obligationis mutare. *l. stipulationum. 2. §. Ex his 2. D. de Verbor. Obligat.* Vid. Anton. Fabr. in *rational. ad d. §. Quod autem*, Rat. dubit. Ex delictis defunctorum heredes non aliter tenentur, quam qua pervenit, aut lis cum defuncto contestata est. *l. un. C. quand. ex delict. defunctor.* Uti nec ex dolo, aliter conveniuntur. *l. In heredem. 26. & seq. D. de dol. mal.* Hoc vero edictum continet coercionem delicti ac doli *l. Hoc edicto. 2. D. h.* ac habet pœnam manifestam. *d. l. si quis iniquum. 3. pr. verb. Punitur. §. Hac pœna. 2. 3. 5. D. h.* Pœna verò non transmittitur ad heredes. *l. Constitutionibus. 33. D. de Oblig. & Attion. l. si pœna. 20. D. de pœn.*

### *Ex tit. C. & D. de in jus vocand.*

5. Olim in jus vocatio fieri potuit privata auctoritate, aded ut non opus esset eam ob causam adire Prætorem vel alium magistratum. Nusquam enim mentio fit in legibus consensus Iudicis adhibendi in hac causa. Excepti fuerunt certi casus, quib. Prætor adiri debebat. Eratque ea vocatio deductio ad prætorem: Huc facit argumentum *l. Plerique 18. D. h. l. nemo. 103. D. de Reg. Iur. l. si vero. 5. §. 1. D. Qui satisd. cog.* Huc faciunt,



ciunt, quæ tradiderunt Plautus. in *Rudent. act. 3. scen. ult.* Terent. in *Phormion. act. 5. Scen. 8.* Horatius, alii-  
que. Lege jus est, ut in juseas, cum voceris. Ita 12.  
abb. cautum: si calvitur, pedemque struit, manum  
endo jacito. Duaren. 1. *Diff. 1.* Bui. in *l. 1. D. h. n. 3.*  
Vultej. 1. *Discept. Scholast. 1.* Ioann. Robert. 3. *sen-  
tent. 1.* Briffon. 5. *de form. solemn.* Rat. dub. I. Non  
est verisimile; leges Romanas concessisse, ut quis id  
faceret, quod commodè & sine strepitu poterat fieri  
per magistratum. *l. non est singulis. 176. D. de Reg. Jur.*  
II. Viatorum, ac eorum, qui in jus vocationem ex-  
pediebant, officium publicum ac notum satis fuit.  
5. *Tripli. 24. Inst. de action.* Id verò ociosum esse non  
potuit. III. Multa loca, autoritate Prætoris vocatos  
in jus Reos ostendunt. *l. si quis ex. 5. D. de Iudic. & l.*  
*Ex quacunque. 2. D. si in jus vocat. non ierint l. Pic. 1. Ins. 5.*  
*D. de damn. intest.* Ita dicitur ad vocationem in jus  
Præses interpellatus. *l. diffamari. 5. C. de ingen. manum.*  
Rector Provinciæ aditus. *l. cum proponat. 9. C. de bon.*  
*author. Iudic. possid.* IV. Ad æstimationem Iudicis  
pertinet unam vel plures citationes concedere. Petere  
cogitur actor & sic impetrat edicta ac citationes. *l. Ad*  
*peremptorium. 68. & seqq. D. de Iudit.* V. Iubet Impe-  
rator, ut Iudex non tantum præconis voce, sed & Edi-  
ctis propositis litigantes in Iudicium vocet. *Nov. 112.*  
*c. 3. versic. Iubemus.* Vid. Donell. *ad Rubricam. C. h.*  
*n. 13.*

6. Omnis citatio hodiè est vel verbalis, vel realis.  
Hæc per apprehensionem personæ. *C. Cum dilecti 6. v.*  
*Expectantibus. x. de dol. & contumac. C. fin. x. Qui missi*  
*in possess.* Illa vel viva voce vel literis fit. *d. c. Cum dile-*  
*cti. Novell. 112. c. 3.* Vid. Gail. 1. *Obfer. 48.* Rat.  
dubit. I. Nulla hic mentio proclamatis per vocem  
Præconis: Citationis per Edictum, per campanam  
vel tubam. Vid. Marant. in *specul. Advocat. de Cita-*  
*tione*, ubi sex ponit species. II. Per apprehensio-  
nem non est Citatio, sed fit personæ asservatio.

7. E-



7. Edictali Citationi, quæ in specie talis dicitur, non est locus, si alio modo vel ad domum loco habitatio-  
nis, vel in persona possit executio citationis fieri. C.  
*causam, quæ. 3. x. de dol. & contumac.* Casus autem sunt  
certi: De quib. Vid. Gail. 1. *Observat. 57. per tot. D.*  
*Althus. Dilectog. lib. 3. C. 49. n. 31. & seqq.* Non enim  
est admittendum, ut remedio ordinario existente, ad  
extraordinarium procedatur §. 2. *Inst. de Inoffic. te-*  
*stam.* Ratio dubitandi. I. Quod Iudicis potestati per-  
mittitur, id non subicitur juris necessitati. *l. Non*  
*quicquid. 40. D. de Iudic.* Potestati verò Iudicis permit-  
titur dare Edictalem citationem vel aliam. *l. Nonnun-*  
*quam. 72. D. eod.* Undè sequitur non esse pro regula  
& jure tenendum, quod Edictalis non habeat locum,  
nisi omnibus aliis citandi modis deficientibus, &  
quod aliter non sit proponenda, nisi certis casibus.  
Præcipuè, cum nec in Jure tradita sit regula de Edicta-  
li non usurpanda, si alia citatio fieri possit, nec ca-  
sus, quibus Edictalis permittitur, sint definiti. Quod  
enim non est lege definitum & in facto consistit, id non  
potest ex juris regula & pro certo assumi & æstimari,  
sed arbitrio Iudicis committi debet. *l. Mora. 32. pr. D.*  
*de usur. arg. l. 1. §. fin. D. de Iur. delib.* II. In Praxi ad-  
mittitur Edictalis extra territorium adversus quemli-  
bet etiam Certum, eumque cujus domicilium scitur  
& certum est, licet per nuncium vel literas Iudicis pos-  
sit vocari. Ita Gail. 1. *observ. 56.* Sequitur ergò, quod  
non sit necesse, ut tunc demum Edictalis fiat, si alii  
modi non possint habere locum.

1. Edictalis non fit à Delegato Iudice, sed ab or-  
dinario, nisi specialiter id mandato sive delegatione sit  
comprehensum, vel Consuetudine permittatur. Gail. *d.*  
*observ. 53. n. ult. per C. Cum contingat. 13. in fin. x. de for.*  
*compet. c. dilecti x de Arbitr. ubi Gloss. in verb. consue-*  
*tudinem.* Non verò probo rationem Baldi, à Gail. *d.*  
*loc.* allegatam, quod Edictalis citatio sit similis ban-  
no: sed hanc, quod ea, quæ extraordinariò & ex  
cause



causæ cognitione fiunt, non videantur mandato delegari comprehendendi. *arg. l. Illud. 25. §. 1. l. Patri. 27. D. de minorib.* Ratio dubit. I. Cui est concessa vel mandata Iurisdicção, illi omnia sunt concessa & mandata, sine quibus Iurisdicção exerceri nequit. *l. Cui Iurisdicção. 2. D. de Iurisd.* Sine Citatione Edictali aliquandò non potest Iurisdicção exerceri. Eodem modo cui mandatum est principale, ei demandata sunt omnia præparatoria, etiamsi habeant diversam à principali essentiam, & extraordinariæ sint actiones. Ita, qui ad legatum ex mandato agere potest, idem & potest movere interdictum, quod est actio extraordinaria. *§. fin. Inst. de Interd. vel de tabulis exhibendis. Ad legatum. 62. addit. l. Ad rem mobilem. 56. D. de Procurator.* Quia sine extraordinario remedio non potest principalis actio intentari. II. Textu expresso, in *Auth. Qui semel. C. quomodo & quand. Iud. desumpta ex Nov. 112. c. 3.* edocetur posse à Delegato Edictalem Citationem concedi.

9. Citatio Verbalis non tantum à Iudice Ordinatio, sed & Delegato, qui Iurisdictionem vi Delegationis habet, potest concedi eo effectû, ut si citatus non compareat, ad contumaciam procedatur. De ordinatio non est dubium. In Delegato requiritur, ut tenor iuræ commissionis citationi addatur. *arg. c. Cum in iure. 31. x. de offic. deleg. Gail. l. 1. Obs. 48. n. 17.* Debet enim, qui citatur, certus esse & expendere antequam veniat, utrum citatus sit à Iudice competente, annon. Ratio dub. I. Non est necesse, ut delegatus tenorem commissionis inferat: quia debet citatus venire & non contemnere auctoritatem citantis *l. si quis ex aliena. 5. D. de Iudic.* Et præsumitur pro veritate Delegatæ Iurisdictionis. *arg. d. C. Cum in iure.* II. Imò debet Copiam delegationis transmitti, ut plenè possit constare, an subreptitia sit an falsa delegatio: Non enim adserenti quid in propria causa credendum est. *Nullus. 10. D. de Testib. Vid. Franc. Burs. 3. consil. 38. n. 5.*

L

10. Iu-



10. Iudices etiam pedanei & arbitri possunt concedere citationem verbalem; Datur enim hisce Iudicium & potestas ferendi sententiam; ferri autem ea non potest sine citatione, nec sine ea Iudicium esse potest. §. *fin.* *Inst. de pen. temer. litig. l. De unoquoque* 47. *D. de Re Iudic. l. nam ita Divus. D. de adopt. Clem. Pastoralis, & ibi Canonist. De re Iudicat. c. quoniam. x. de probat. De arbitro est textus in l. Quid tamen. 21. §. si arbiter. 10. D. de recept. qui arbitr. recep. Rat. dubit. I. Citare est Imperii sive jurisdictionis. l. Ex quacunque. 2. D. si quis in jus vocat. non ier. Nec pedanei nec arbitri habent Iurisdictionem. Non pedanei l. *fin.* C. ubi & apud quem cogn. in integr. rest. quia iis tantum est notio, cum de causis humilioribus tantum possint judicare d. l. *fin.* l. placet. 3. l. *fin.* C. de Iudic. pedan. junct. l. Ait Prator. 5. D. de Re Iudicat. Non Arbitri: d. l. *fin.* C. ubi & ap. quem cogn.*

11 Citationem realem non in omnibus causis, Iudices permittere possunt. Regulariter fieri nequit in Civilibus: quia non solet in iis presentia personae desiderari: ubi verò ea non requiritur, possunt omnia fieri per Procuratorem, & absentes possunt condemnari. Rat. dubitandi. I. Quia expressè contrarium est in l. *Consentaneum. 8. C. quomodo & quand. Index.* ubi rescriptum est, eum, qui in civili negotio contumaciter abest, primo loco cogendum esse, reali apprehensione facta, ut se representet & sistat, vel, si, scilicet, hoc fieri non possit ob absentiam, possessionem esse transferendam ad adversarium presentem: vel auditis presentis allegationibus, id quod juris ratio exegerit, judicandum. II. Ordo Iuris permittit, ut qui condemnatus non solvit, detrudi possit, apprehensione reali facta, in carcerem. l. 1. C. qui bon. ced. poss. Gothofred. in *fin. tit. de hered. qua ad intestat. defer. l. 12. tabb.* III. Si in civilibus non permetteretur apprehensio, debitores fuga sibi consulere & creditores suos eorumque actiones eluderent: undè etiam  
vide-



videmus ubique arresta & debitorum detentiones frequenter fieri. Vid. Marant. *d. lib. de citat. n. 73.*

12. Receptum est communiter, citationem ex *l. Diffamari.* locum habere in quibuscumque causis: sive ex civiles, sive criminales fuerint. Boër. *Decis. 255. n. 7.* Gail. 1. *Observ. 9. n. 2.* Præterea ubique obtinet, ut is, qui se habere actionem personalem vel realem professus est, possit citari in eum si nem, ut actionem suam instituat, aut patiat sibi perpetuum silentium imponi. *arg. l. Cum Titia. 18. D. de accus.* Gail. *d. observ. n. 3.* Rat. dub. Error est communis, uti patet ex *l. Diffamari. C. de Ingenuis manumiss.* quæ huic citationi originem, nomen & essentiam dedit. I. Non loquitur dicta lex de qualibet causa, sed tantum de statu ingenuitatis. Hæc causa cum singularis sit & singularem habeat rationem, non potest ad omnia negotia & agendi causas qualvis referri. Quæ enim singulariter dicuntur, singulariter sunt accipienda: ad quæ accedit, quod jus ipsum in *d. l. Diffamari*, sit quoque singulare & propterea non possit ad alia extendi. *l. Quod verò. 14. & seqq. D. de legib. 11.* In dicta lege non fit citatio, ut diffamans actionem instituat, sed veniat ad contradicendum, si rationibus suis confidat. Id autem est conforme generalibus Iuris principiis, quæ docent, neminem invitum ad agendum cogi. *l. un. C. ut nemo invit. agere vel accus. teneat.*

13. Diffamatus potest diffamantem vocare vel ad Iudicem diffamantis vel diffamati. Gail. *d. Observ. n. 3.* In loco domicilii diffamantis potest actio moveri ex generali regula, Actor sequitur forum Rei. *l. fin. C. ubi in rem act.* In loco domicilii ejus qui diffamatus est, ob diffamationem. Ratio dubitand. I. Iudex diffamati non potest quemquam extra suum territorium citare. *l. fin. D. de Iurisd. 11. In d. l. Diffamari.* nullam est æstugium de loco, sive domicilio diffamati, sed de Præside, cujus supremum est Tribunal in Provincia: Ex quo sequeretur ad supremum Iudicem esse in hac

L 2

causa



causa provocandum. III. Obstat regula Catholica, quam in citationibus sequi iubent jura: Actor sequitur forum Rei. *d. l. fin.*

14. Etiam hodiè Parentes nequeunt citari sine speciali veniæ impetratione. Manet enim jus Reverentiæ pristinæ, quæ suavit Parentes non esse sine permisso Prætoris in jus vocandos. *l. Quique 4. §. 2. & seqq. l. 5. & seqq. l. Generaliter. 13. D. h.* Manet illud, quod & hodiè Prætor attendere debeat, ne aliqua detur actio vel fiat citatio, ex qua Parentum fama sugillaretur, *l. sed si hac lege. 10. §. Prætor ait. 12. D. h.* Usu & consuetudine pristinum jus ubique receptum. Rat. dub. I. Cessat hodiè mos ille violentus obtorto collo trahendi in jus reum: sequitur ergò, cum ob veterè istum morem introductum sit jus de parentibus sine venia non vocandis, etiam pœnam hanc cessare. Sublata enim vel mutata juris causa, tollitur vel mutatur jus ipsum. *arg. l. un. pr. C. de Caduc. tollend.* II. Cum hodiè omnibus sit commune, ut nemo citari possit sine Iudicis permisso, absurdum esset, duplici veniæ impetratione de eadem causa opus esse. Vid. Cujac. 10. *Observ. 10.*

15. Vasallum posse sine impetratione veniæ dominum suum in jus vocare, probabilius est, cum nusquam in jure feudali ea requiratur, nec libris Iuris civilis ulla ejus mentio fiat. Vid. Fachin. 10. *cont.* 89. Vult. *discept. Scholast.* 1. Mynsing. 4. *Obs.* 42. Rat. dub. I. Vasallus assimilari potest liberto: libertus ob beneficium acceptum non potest patronum in jus sine venia vocare: *d. l. 4. §. 1.* Ergò nec Vasallus, qui a suo Domino non exiguum consecutus est beneficium. II. Reverentiam, honorem debet Vasallus Patrono, nec eum offendere debet. *tit. in feud. De Vasall. qui contr. Const. Lothar. regis benef. alien.* Ubi autem debetur reverentia, vel ubi honor naturaliter est præstandus, ibi est necessaria veniæ impetratio. *l. Generaliter. 13. D. l. venia. 2. C. h.* Iuramenti formula, quæ proponitur



ponitur *c. unic. qualiter jurar. deb. Vasall. & c. un. de forma fidelit.* exigit ut quicquid honestum sit, id Patrono Vasallus faciat, atqui est honestum Domino, ut Vasallus dominum in jus vocet venia.

16. Novercam privignus patre suo vivo non potest sine impetratione veniæ in jus vocare; redundat enim id in injuriam patris, cujus est defendere uxorem. *l. 1. §. fin. D. de injur.* Idem in hac re honos uxori, qui patrono est tribuendus. *l. 1. C. h.* Et est noverca loco matris. Ratio dubit. I. Nullo autem textu Novercæ fit mentio. Et magis favorem liberorum ampliari oportet, quam Novercæ: Cum odia restringi conveniat *C. Odia. de Reg. Jur. in 6.* Et ipsa Noverca per se fit odiosa persona, quandoquidem solet suis delinquentis corrumpere patrem privigni & instigare adversus privignum. *l. Non est enim. 14. D. de Inoff. testam.* II. Simpliciter conceditur privigno Novercam ob furtum actione famosa ad præsidem sive alium Iudicem vocare. *l. De his, qua. 11. C. de furt.* Vid. Alciat. in *l. venia. 2. C. h.* Gilken. in *l. 1. C. h. & ibi. Iason.*

16. Non verò dubito, quin pœna 50 aureorum non habeat locum, si privignus patre mortuo sine venia Novercam vocaverit. Soluta enim jure conjugii etiam hoc jus solvitur. Deinde in *d. l. 1. C. hic.* fit mentio uxoris patroni, non viduæ. Ratio dubit. Vidua servat omnia jura mariti, dignitatem, forum, Domicilium. *l. Femina. 8. in fin. D. de senator. l. Fili. 22. §. Vidua. 1. D. ad municip. l. Quoties. 3. C. de privileg. Scholar.* Et in priori matrimonio stat, quandiu se alii marito non junxit. *Nov. 22. C. 20. §. soluto.* Nec mors mariti ei, quoad reverentiam nocere debet: ne afflictio afflictæ addatur.

18. Causam in Citationem esse exprimendam conveniens est & communiter receptum *Mynsing. 5. Observ. 85. Gail. 1. Observat. 51.* Ita fiet, ut & Reus ad defendendum se parare possit & non facillè ad inducias deliberatorias admitti extra ordinem debeat. *c. 2.*



*x. de Dilation. c. Si primates. caus. 5. quest. 2.* Ratio dubitandi. I. Nusquam in iuris Civilis Legibus requirebatur expressio causæ: sed fiebat ea, sive editio actionis, tunc demum, cum ad prætorem litigantes venissent. *l. 1. §. Edere. D. de Edend.* II. Ejus, qui in jus vocatus erat, non est inquirere in causam, ob quam vocatus est, sed venire, & non contemnere auctoritatem vocantis & eorum causam audire. *l. si quis ex aliena. §. D. de Iudic.*

19. Præsens in iudicio non tenetur respondere, si antè ad iudicium non sit vocatus. Similiter ad certam causam citatus, non tenetur ob aliam iudicium accipere, & ad aliam respondere. *l. Consensisse. 2. §. Legatis. 3. in fin. D. de Iudic.* Vid. Iason. in *l. 1. D. h. n. 12.* Ratio dubit. I. Comparantur præsentis & Evocati. *l. Etiam si Patre. 29. §. fin. D. de minor. Authent. si omnes. C. si minor ab hered. se abstin. l. Recusare. 6. D. ad SC. Trebell.* II. Cum finem Citationis obtineamus per præsentiam Adversarii, frustra ergo Citatio fiet: Fine enim obtento frustra de mediis cogitatur. Et non debet fieri per plura, quod perpauca haberi potest. Vid. Gail. 1. Obs. § 1. n. 7.

20. Contumaciter absens semper non perdit litem. *l. Properandum 13. §. fin autem. 3. & seq. C. de Iudic. l. Et post Edictum. 73. D. eod. l. Consentaneum. 8. C. Quand. & quomod. Iud.* Ratio dubit. I. Ex *l. Contumacia. 53. pr. & §. 1. D. de Re judic.* II. Is, qui se non defendit, videtur actionem actoris admittere, & quæ adversarius ponit confiteri. *arg. l. Qui patitur. 18. D. mandat.* In confessum non iunt aliæ partes iudicis, quam ut cum condemnet. *l. 25. D. ad l. aquil.* III. Indignum est, ut, qui ipse Iudicium & jura negligit, per iudicium & jura liberetur. *arg. l. 37. in fin. D. de minorib.* IV. Si quis non aliter posset condemnari, quam, si adversarius suam intentionem plenè probaverit, posset ea ratione contumax evadere, ne ad id, quod ipsi est cognitum, & probari



bari non potest nisi confiteretur, respondere tene-  
retur & veritatem confiteri. Id verò nullo modo est  
admittendum, Probationes enim quam maximè sunt  
adjuvanda. *l. Curent. 22. D. de Testib.* Et opera danda  
est, ne quis ex sua contumacia & malitia commo-  
dum sentiat. *l. 1. D. de dol. mal.*

*Ex tit. Inst. D. & C. Qui satisfacere,  
cog. & de satisfac.*

21. Qui satisfacere jubentur in Edicto Prætoris, Ju-  
dicio sistendi sive ex alia aliqua causa, tenentur dare  
fidejussorem: nec satisfaciunt, si pignus offerant.  
*l. 1. D. h. l. Prætorie. 7. D. de prætor. stipulat.* Rat. du-  
bitandi. I. Idonea cautio tam fit pignoribus, quam  
fidejussoribus. *l. si mandatu. 59. §. fin. D. Mandat. l. 1.  
§. Inbet. 9. D. de Collat.* II. Plus cautionis est in re,  
sive obligatione pignoris, quam in persona fidejusso-  
ris. *l. Plus cautionis. 25. D. de Regul. Jur. §. Vnde constat.  
14. Inst. de oblig. ex del.* Id verò, quod certio-  
rem confert cautionem, facilius est admittendum. III. Ipsa  
quoque satisfactio potest fieri per rerum obligationem.  
*l. Promissor. 21. §. fin. D. de constit. pecun.* IV. Im-  
mobiliū possessores liberantur à satisfactione per fi-  
dejussores. *l. sciendum. 15. D. h.* Sequitur ergò, eum,  
qui pignora habet, eo loco esse, ac si fidejussores de-  
disset. V. Cessantibus prioribus dubitandi rationi-  
bus, præterea dici posset per Nov. 4. c. 1. correctum  
esse jus de fidejussoribus, cum satisfaciendum est, ran-  
tum dandis: quandoquidem hodiè non possunt con-  
veniri fidejussores nisi excusso reo Principali, & sic  
difficilius adversus fidejussores agi potest. Facilius  
autem pignora debitoris vendi poterunt. Vid. Gloss.  
*in l. 1. D. h. Zanger. de Except. part. 2. C. 19. n. 9.  
& seqq.*

L 4

22. Qui



22. Qui possidet immobilia cogitur iudicio sistendi causa vel ex alia, eadem bona sua immobilia oppignerare, si à fideiussione liberari velit, & Adversarius bona ea obligari ex iusta causa exigat. §. *si verò aliquis*. 4. *Inst. h.* Cautio enim desiderat pignus. Pignus autem non est, nisi obligatio fiat vel ab homine vel à lege. *Rat. dub. I.* Atqui sufficit generaliter esse immobilia. *d. l. sciendum. 15.* ac nudæ suæ repromissioni dicuntur illi, qui immobilia habent, relinqui. Malè autem quis nudæ repromissioni relinqui dicitur, qui cogitur obligationem rerum facere. Nec usquam distinguitur, an sit causa aliqua oppignerationis exigendæ vel non. *Vid. Wesemb. in paratitl. h. Bus. in d. l. sciendum. 15. n. 5.*

*Ex tit. D. & C. de Feriis.*

23. Non potest fieri citatio die Dominico. *l. fin. §. 1. C. h. c. 1. & fin. x. eod.* licet quis vocetur ad diem non feriatum. Id verbum Dei prohibet, in Præcepto quarto Decalogi. *Rat. Dubitandi. I.* Citatio est facti, nec fit per iudicem sed per nuncium, nullamque causæ cognitionem desiderat. Prohibentur illa tantum *in d. l. fin C. h.* quæ minium solent turbare animos eorum, qui litem habent, & sic commovere, ut non possint rectè Deo inservire. Citatio verò non ita commovet & turbat. *II.* Multa sunt, quæ non possunt pati moram. Illa verò, quæ differri nequeunt, jure expediuntur die festo. *l. Omnes. 3. C. h.* *III.* Inquisitio in latrones & apprehensio sive realis citatio fieri potest omni die fariato, etiam Dominico. *l. Provinciarum. 10. C. h.* Multo magis citatio verbalis. *IV.* Consuetudo reclamatur. *Vid. Gail. l. observat. 53. n. 5. Vant. de null. ex desert. citat. n. 46.*

*Ex tit.*



## Ex tit. D. &amp; C. de Edend.

24. Non est ex eo vitiosus libellus, quod nomen actionis eo non sit expressum. Nusquam enim requiritur, ut hoc fiat. Nec multiplicanda sunt citra necessitatem rerum solemnia. *l. Curent* 22. *D. de Testib.* Nec nomina sunt curanda, cum de re constet, quia sunt inventa rerum ac hominum significandorum causâ. *§. siquidem* 29. *in fin. Inst. de legat. l. 2. in fin. C. comm. de legat.* Et quidem jure novissimo de nominibus minimè cogitandum est, quandoquidem radicatus sunt amputatae Iuris formulæ, quæ in nominibus & syllabarum aucupatione consistentes, cunctorum actibus insidiantur. *l. 1. C. de form. & impetrat. sublat.* & sufficit, si aptam rei & proposito negotio competentem esse actionem constituerit. *l. fin. C. cod.* Oportet igitur causam petendi & medium concludendi exactè libello inferi. Vid. Gail. 1. *Observ.* 61. n. 1, 2. Idem confirmat Ius Canonicum. *c. Dilecti* 6. x. *de Iudic. c. fin. x. de libe. oblat.* Ut & consuetudo sive praxis. Ratio dubitandi. I. Anxiè olim disputatum, quod nomen contractus, quod nomen actionis. *l. 1. D. de astimator. l. 1. D. si mens. fals. mod. dixer. l. 1. C. de Iur. Emphyt. l. Apud labconem* 20. *D. de prescript. verb. l. 2. C. de pact. int. Emt. & Vendit. compos. l. si fundus* 4. *D. de leg. Commiss.* Non verò fuisset opus hac disputatione, si suffecisset non nomen sed qualitatem negotii narrare. II. Ex nomine omnes actiones à se invicem distinguuntur. Ita actio ex emto, vendito, locato, &c. Id verò est exprimendum, quo actio quæ proponitur distinguitur ab aliis. Aliàs enim omnia confusè in Iudicio traderentur: confusio autem in omnibus sive rerum sive nominum fœda est, & vitanda. *l. fin. circa mad. C. de legit. tutel. l. fin. C. de bon. matern.* Nov. 31. *in prefat.* Maximè quidem in judicialibus. III. Oportet in principio Iudicii actionis

L 5

edi-



editionem fieri, ut cognoscatur, quæ sit actio. *l. i. D. h.* Cognosci autem non potest nisi nomen sit cognitum. Propterea enim nomina sunt rebus indita, ut res intelligi possint. §. 3. *Instit. de Donation. §. 5. Inst. Quib. mod. test. infirmant.* Hæc ipsa nomina faciunt, ut actiones sint solemnes, sint certæ & indubitatae. Certæ autem ut sint, postulat iudiciorum ordo. *l. necessarium. 2. §. His legibus. 5. & §. seq. D. de. Origin. Iuris.* IV. Pro hac sententia videntur facere Textus in *l. i. & seqq. duab. D. de prescript. verb. l. fin. verbis actionem exprimere, §. suo nomine. C. de interdict. l. Non videtur. 33. D. de Iudic. Donell. in l. Editæ. 3. C. h. Iason. in l. i. D. h.*

25. Non ambigo, quin si inepta actio sit nominata, libellus æquè sustineri debeat, modò res ipsa satis benè sit exposita, ut non possit vel non debeat dubitari de qualitate actionis. Error enim in nomine non vitiat actum. *arg. §. siquidem. 29. Inst. de legat l. Quotiens. 9. §. sed si non in corpore. 2. D. de heredit. Instit.* Nec etiam dubito, quin, si sit obscurum, qualis actio competat, possit Reus, si ejus intersit, desiderare suo jure, ut actionis nomen exprimatur. Ratio Dubitandi. I. Requiritur, ut apta actio instituat. *l. fin. C. de form. & impetrat. sublat.* Ergo, si inepta proponitur forma libelli vitatur, & per hoc libellus pro nullo habetur. *arg. l. Quoties. 6. D. Qui satisf. cogant.* Ita & competens actio est proponenda. *l. pen. C. si vend. pign. agat. l. Si quum ea 3. C. de dot. promiss.* II. Opus est, ut exprimat. actio. *l. fin. C. de interdict.* Ergo, si malè expressa sit, vitabitur libellus. III. Nominatim respondetur. *l. i. in fin. princip. D. Si Mens. fals. mod. dixer.* non tenere intentionem, si actio delocato sit nominata, cum in factum prætoria est designata. Vid. Iason. in *d. l. i. num. 45. & seq. D. h.*



26. Libellus etiam mutari & corrigi potest, non tantum ante litem contestatam. *l. Edicta. 3. C. h. verum etiam post eam usque ad conclusionem in causa. §. si minus. 34. et seq. Inst. de actionib. l. In delictis. 4. in fin. D. de noxalib. actionib. l. Cum fundus. 18. §. fin. D. vi & vi armat. l. naturaliter. 12. §. 1. D. de acquir. vel amitt. possess. Modò nihil fiat dolo d. §. si minus & seq. & cum detrimento adversarii, cui debent refundi impensæ litis. *l. Eum, quem. 79. pr. D. de Iudic.* Modò etiam servetur idem iudicium d. §. si minus & seq. d. l. 4. §. 1. Nisi adversarius Exceptionem declinatoriam proposuerit: hoc enim factò potest actor, cum refudit sumtus, adire Iudicem competentem. Nec distinguendum arbitror inter emendationem in re minima & mutationem in re maxima: adeoque, & si merita causæ sint mutanda, poterit fieri renunciatio instantiæ, manente eodem iudicio. *dd. ll. Vid. Donell. in d. §. si minus. 34. & in d. l. Edicta. 3. Fabr. Mudæum. Myns. in d. §. si quis aliud. 34. Instit. de action. Busium. in l. 1. D. de Edend. n. 30. & seqq.* Ratio dubitandi. I. Aliâ interpellatione est opus, si post iudicium acceptum quid inciderit, sive sit correctio, sive aliud. *l. Non potest. 23. D. de Iudic.* Nec potest Iudicium in pendentem esse ob eas res & correctiones, quæ postea adventuræ vel futuræ sunt. *l. Non quemadmodum. 35. D. eod.* II. Non debet audiri, qui post litem contestatam quid vult mutare. *l. Electio. 26. §. Neque heredi. 5. versic. Nisi jam lis D. de noxal. act.* III. Illa, quæ semel placuerunt in conventionibus, postea non possunt mutari. *l. 1. D. de pact. l. 1. D. de constit. pecun. nisi ex consensu utriusque. l. Prout quodque 80. D. de solution.* Nulla igitur mutatio concedetur post litem contestatam, cum per eam iudicio contrahatur. *l. Licet tamen. 3. §. Idem scribitur iudicari. 11. D. de pecul.* IV. Sententiam oportet esse conformem libello. *l. fin. C. de fideicom. libert.**

Quæ



Quæ verò post litem contestatam mutantur, non sunt in libello. Undè est responsum à Iavoleno : Ultra id, quod in Iudicium est deductum *per litem contestat. l. un. C. de lib. contestat.* excedere Iudicis potestas non potest. *l. ut fundus. 18. in fin. D. Commun. divid.* V. Paratus debet accedere actor. *l. 1. D. h.* Nec Actoris oscitantia aut negligentia debet nocere adversario, sed ipsi actori. *l. Factum. 155. D. de Reg. Iur.* Suæ hoc facilitati acceptum Actor ferat. *l. si is, à quo. 3. D. ut in poss. legator.* Noceret hoc plurimum adversario, cum ob retardationem processus, tum ob sumtus & alias causas ac præcipuè, quia ei adimeretur jus ex confessione judiciali acquisitum. Nemo enim potest variare in judicialibus. *l. De etate. 11. §. Qui interrogatus. 9. D. de interrogat.* VI. Videtur tantum esse permillum jure Codicis, *per d. l. Edita. 3. C. h.* emendare vel mutare futuram litem, non eam quæ jam est contestata : Et tunc tantummodò emendare licet, cum vel casus est talis Edicto perpetuo comprehensus, sive intervenit decretum Iudicis. Jus verò Codicis maximè sequi oportet. Vid. *D. Sand. lib. 1. deces. frisc. tit. 4. de fin. 2.*

EXER-

## EXERCITIUM XIV.

Resp. JOACHIMO IHERINGIO,  
Nordá-Emdano,

*Ex tit. de Pact. C. & D.*

## THESIS PRIMA.

PACTUM l. 1. §. Et est pactio. 2. D. h. in genere definitur, duorum pluriumve in idem placitum consensus. Est, vel quod habet causam, vel sine ea. Quod causam habet, dicitur contractus: Quod non habet causam, retinet generis nomen. Hoc ipsum quod non habet causam, vel est nudum, vel legitimum. Nudum, quod nec causa sufficienti nec speciali lege confirmatur, l. Iurisdictionum. 7. §. sed cum nulla subest. 4. D. h. sed in nudi placiti finibus consistit. l. Si tibi. 27. C. de locat. l. Si divisionem. 15. C. famil. Erisc. Ratio dubit. I. Definitio pacti in genere non potest defendi, quia definitio nequit converti cum definito: non enim omnis consensus duorum pluriumve in idem placitum est pactum. Ita, si Iudices duo vel plures in unam sententiam decurrant, nullum est pactum, attamen consentiunt in idem placitum d. l. 1. §. 3. D. h. II. Malè dicitur, quod aliqua pacta destituantur causa: Cum talia non dentur, & nihil sine causa, in conventionibus nec ulla in re fieri possit. Semper enim vel utilitas, vel necessitas, vel est alia paciscendi ratio & finalis causa. III. Malè dicitur, pacta omnia lege non confirmari: Seridè enim Prætor omnia servanda esse præcepit. l. 1. pr. l. Iurisdictionum. 7. §. Ait Prætor. 7. D. h. l. 1. D. de constit. pecun. 2. Contractus est pactum cum causa obligationem producat. arg. D. l. Iurisdictionum. 7. §. 1. & 2. Vid. D. Tim. Fabr. disp. annivers. 22. Thes. 5. §. Quid autem contractus. Ratio dubitand. Contractus in l. labes.



*labeo. 19. D. de verbor. signif.* definitur Ultro citroque obligatio. Ergo non est pactum, quia longè aliud est pactum, quam obligatio. *vid. Gædd. in d. l. 19.*

3. Promissio, quæ sit præsentis non verò acceptanti, nec reiicienti, videtur magis habere speciem pollicitationis, quam pacti: quia pactum est duorum vel plurium utrinque agentium verus consensus: pollicitatio tantum ab una parte tractatum habet. *l. pactum 3. D. de pollicitat.* Nec tamen est vera ac formalis pollicitatio, secundum ea, quæ *in d. tit. D. de pollicitationibus* traduntur. Nam pollicitatio actus plenè perfectus est: promissio verò præsentis ac tacenti non est actus perfectus, sed tantum oblatio quæ ante acceptationem potest revocari. Ratio dubit. I. Eiusmodi promissio est vere pactum, continet enim consensum utrinque à parte promittentis, quia is offert: à parte ejus, cui promittitur, quia silendo acceptare censetur *l. qui tacet. de regul. iur. in 6.* Nemo enim præsumi potest, suum jactare. *l. cum de indebito. 25. D. de probat.* atque adeo esse stolidus, ut non recipiat, quod prodesse queat. Hinc & qui patitur pro se & in suum commodum intervenire, creditur ex solo suo silentio mandare. *l. Qui patitur. 18. D. mandat.* II. Filia, quæ præsens est, ob solam præsentiam, consensisse dicitur *l. Donationes. 31. §. Species. 1. D. de donat.* & pater, si cognoverit nuptias liberorum, & non contradixerit, habetur pro consentiente. *l. Si ut proponis, 5. C. de nupt.* III. Si pollicitatio, ut supra relatum est, sit actus plenè perfectus, non potest non esse pactum: Undè & *in l. Nuda. 5. C. de contrah. & committ. stipulat.* appellatur pactum. IV. Imò pollicitatio est promissio ut colligi potest. *ex d. l. pactum 3. & l. ex pollicitatione. 2. D. de pollicitat.* Sine ratione itaque discriminantur supra promissio & pollicitatio. Conf. Fachin. 8. *Controversiar. 64.* Connan. 5. *Comment. 8. pr.* Sichard. *in rubr. C. de pact. num. 9.* Bolognet. *ibid. n. 36.*

4. Pa-



4. Pactum legitimum non quidem habet causam, sed speciali Edicto vel Constitutione est confirmatum. *l. legitima. 6. D. h.* Et ibi DD. Ratio dubitandi. Constitutum, hypotheca, Donatio Dotis promissio, Iusjurandum, sunt pacta legitima. *l. 1. D. de constitut. pecun. l. Si tibi decem. 17. §. De pignore. 2. D. h. l. Si quis argentum. 3. §. fin. C. de donat. l. ad exactionem. 6. C. de dot. promiss. l. Ait Pretor. 7. l. Ait Pretor. 3. D. de Iurejur.* Attamen in hisce non deest causa. In constituto, est prius five vetus debitum. *l. 1. §. Debitum. 6. D. de constitut. pecun.* In pignore, est securitas in Creditore. *§. fin. Instit. Quib. mod. re contrah. oblig.* In donatione, liberalitas & voluntas Domini transferendi. *l. 1. l. 29. D. de donat. junct. §. per traditionem. 40. D. de Rer. divis.* In dote, causa nuptiarum. *l. Dotis. 3. D. Iur. dot.* In Iurejurando, religio in Deum. *l. Cum pater §. 23. D. de legat. 2.* & causa, super qua juratur. *l. Si duo, 13. §. Si quis iuraverit. 3. ex sequentib. D. de Iurejurand. uti & delatio adversarii D. l. 1. C. de reb. credit.*

5. Taciti pacti elegans est exemplum in *l. post. venditionem. 2. C. h.* Si Creditores hereditarii egerint spontè adversus Emptorem hereditatis, isque spontanea voluntate suscepit actiones, videntur tacite pacti de herede ipso, eodemque venditore, non conveniendo. Vid. in *d. l. Donell. Rat. dubit. I. Acta inter alios, non nocent aliis. l. 1. §. t. t. C. Res inter al. acta.* Ita quoque non profunt. Ut ipsa pacta, expressè inita, non egrediuntur personas paciscentium. *l. si unus. 27. §. 4. in fin. D. h. nec poterunt ea, quæ tacite fiunt & ex præsumptione tantum oriuntur.* Major enim est vis expressi quam taciti. *l. 1. C. h. l. Est differentia. 8. D. Ex quib. caus. tacit. pign. v. hypoth. contrahit.* II. Si secundum modum divisionis, quæ facta est inter heredes, creditores defuncti eam approbantes tacite, usuras acceptaverint, non obstante eo, æquè possunt insti-



instituire actiones, quas contra omnes heredes pro partibus habent. *l. Tale. 40. §. post divisionem. 2. D. h.* Cur ergò diversum est in casu *d. l. post venditionem. 2.?* III. Nihil potest per liberam personam acquiri aliis. *l. 1. C. per quas person. cuique acquir.* Ergò nec hæc exceptio. IV. Pugnat cum æquitate, ut, si emtor non sit solvendo, Creditores ex sua vel simplicitate, dum fortè putant emtorem hereditatis esse conveniendum, quia hereditatem derinet, damnum patiantur, contra *l. 1. D. de dol. mal.* Si dicatur hosce Creditores errore iure esse lapsos, ac propterea iis non esse subveniendum. *l. 10. C. de iur. & fact. ignor. iis proderit regula juris, quæ vult, ne error juris noceat in damnis rei amittendæ. l. Iuris ignorantia. 7. & seq. D. de iur. & facti. ignor. l. 1. D. ut in possess. legator.* V. Iniquum est, ut, cum venditor precium totius hereditatis & ita lucrum acceperit, is cum jectura horum Creditorum locupletior fiat, contra *l. 14. D. de condict. Indeb.* VI. Nullo modo est permittendum, ut hi Creditores ex sua benignitate damnum patiantur; Cum nihil tam sit rationi consentaneum, quam ut nemini officium suum sit damnosum. *l. sed si quis. 7. D. Testam. quæ adm. aperiant. l. servus ea lege. 7. D. de servis exportand.* Benevolentia eorum tantum est id abscribendum, quod contra Emtorem experiri voluerint & heredi per suas Lites non fuerint molesti. Nulla sanè ipsis fuit intentio ut res suas amitterent: Contra intentionem verò non possumus actum interpretari *arg. l. Non omnis. 19. D. de reb. Credit.*

6. Si Creditor suo Debitori reddiderit Chirographum; videtur inter eos convenisse de non petendo. *l. labeo. 2. §. 1. D. h.* Continet enim Chirographum veram debiti probationem, Estque instar Symboli & loco ipsius obligationis. *l. 1. c. de donat. l. Servum. 44. §. Eum. 5. D. de legat. 1. l. Qui Chirographum. 59. D. de legat. 3.* Id ita accipiendum, nisi vel certa probatio in  
con-



contrarium fiat. *l. si Chirographum. 24. D. de probat.* Vel sit aliqua prægnaſ conjectura, quæ diverſum ſua-  
deat. Ratio dubit. I. Pactum de non petendo non præſumitur, cum facti ſit, & facta non præſumantur. *l. Idem Pomponius. 5. D. de Rei vindicat. Menoch. 6. præſumt. 15. n. 7.* & prætereâ nemo ita reſupinus ſit, ut facilè ſuas pecunias jactet. *l. Cum indebito. 25. verſic. ſin verò. D. de probat.* vel donet & ſic perdat. *l. Filiusfam. 7. pr. D. de Donat.* Præſtaret ergò, in hoc negotio de ſolutione facta deducere conjecturam, quam de non petendo. II. Chirographum non eſt de eſſentia obligationis; ſine eo enim poteſt eſſe obligatio & inſtitui petitio. *l. contrahitur. 4. D. de pignor. & hypothec.* Nihil igitur efficit redditio. Cum enim actus valeat, licet incidat in eum caſum, à quo non poterat eſſe initium, ut reſponſum eſt. *l. In ambiguis. 85. §. 1. D. de Regul. Jur.* multò magis valebit, ſi incidat in eum caſum, quo valere potuit ab initio, ſcilicet ſine Chirographo. III. Novatio, quæ eſt ſublatio prioris obligationis *l. 1. D. de novat.* nulla eſt ex conjectura, ſed debet expreſſim hoc agi, ut facta eſſe dicatur. *l. ſin. C. eod.* Novatio verò faciliùs admittenda eſt, quia veteri alia ſubſtituitur. *d. l. 1.* quam pactum de non petendo, per quod debitum amittitur in totum. IV. Per reſtitationem pignoris, non tollitur obligatio prior. *l. poſtquam. D. h.* ergò nec ſi Chirographum reddatur. Eſt enim eadem ratio, cum ad münimentum & ſecuritatem utraque ſpecies referatur. V. Amiſſo inſtrumento non amittitur debitum. *l. cum Inſtrumentis. 10. C. de fide inſtrument.* Cur ergò reddito?

7. Si plures ſint obligati in communi Chirographo, unique ex illis ſit id redditum, is, qui recepit, erit liberatus, propter Chirographi receptionem, *d. l. labeo. 2. §. 1.* non cæteri, niſi aliud probari vel conjici poſſit: quia illis nihil eſt reſtitutum. Exitus verò hujus cauſæ hic erit, ut is, qui tenet, nomine creditoris ſui

M

&amp; in



& in ejus rem quasi Procurator factus exigere debeat ab aliis debitoribus, si talis sit, qui ad eam rem aptus sit: qui enim Instrumenta litis tenet, tacitum habere mandatum ad exigendum habere censendus est. Alciat. reg. 1. *presumpt.* 33. n. 4. Ioar. lit. M. n. 26. Id verò præsumi satius est, quàm donationem ac suæ rei jactationem ex ratione. *d. l. Cum de indebito.* 25. D. de *probat.* D. l. *Filius.* 7. pr. D. de *Donat.* Et l. *Semper in.* 34. in fin. D. de *Reg. Juris.* Vid. Duaren. in *d. l. labeo* §. 1. Ratio dub. I. Ex textu in l. *Si is, qui duos.* 29. D. de *liber. leg.* II. Chirographum si reddatur, omnis petitio excluditur. *d. l. labeo.* 2. §. 1. D. h. Nec in *d. l.* ubi non distinguitur, an uni, an omnibus creditoribus sit restitutum Chirographum. Est enim Instrumentum loco rei eoque donato & tradito simul id, quod eo continetur, donatum & traditum esse videtur. l. 1. C. de *Donat.* l. *Qui debitori.* 15. C. de *solut.* Et ita per consequentiam totum debitum est donatum ei, qui instrumentum recepit. III. Annon convenientius posset distingui, inter correos, socios similesque, aliosque, quorum causa non ita communis est: ut scilicet illi, qui communem ac eandem habent causam simul viderentur esse liberati. *arg. l. 1. C. de divers. rescript.* l. *Idem in duobus.* 22. D. h. *junct. l. proced. & l. si unus.* 27. D. *eod.* & *arg. D. l. Si is, qui.* 29. D. de *liberat. legat.* Vid. DD. in *d. l. labeo* §. 1.

8. Qui plura habet authentica & originalia Instrumenta de eodem debito, & unum eorum reddit debitori suo, non videtur renunciaſſe suo debito. *arg. l. fin. D. de his, quæ in testam. debent.* Servat enim Creditor illud, ex quo agere potest. Vid. Duaren. ad *d. l. labeo.* 2. §. 1. Ratio dubit. I. Exigitur tantum *d. l. labeo* 2. §. 1. ut Chirographum restituatur, nec distinguitur, utrùm unum an plura sint instrumenta. II. Instrumentum hic est pro symbolo debiti. *d. l. 1. C. de donat.* Symbolo tradito res traditur: nec refert an & alia sint symbola. Si enim plures sint horrei claves, utique



utique si una sit tradita, videntur simul esse traditæ merces, quæ sunt in horreo. *l. Clavibus. 72. D. de contrah. emt.* Licet sint plura exempla, unum tantum est instrumentum, & in singulis est totum debitum. *arg. §. pen. Inst. de Testam. ordin. l. unum. 24. D. qui testam. fac. poss.* III. Omnes actus aliquid debent operari: Itaque, cum sit nullus usus hujus redditionis alius, quam hic, ne petatur, ad illum finem & cum eo effectu redditiõ esse facta dicetur. Vid. Bartol. *in d. l. labeo. 2. §. 1. Jason. ibid.*

9. Nec per pignoris restitutionem videtur esse remissum ipsum debitum. *l. postquam. 3. D. h.* Nec pignoris obligatio perimitur semper; imò in dubio non videtur remissum pignus: quoniam ob aliam causam potest restitui pignus, videlicet ad utendum, servandum, &c. Ubi autem aliqua potest esse præsumptio de alia causa, ibi non potest præsumi pactum de remittendo & per remissionem amittendo jure quæsito. *arg. d. l. Cum de indebito. 25. junct. d. l. Filiusfamil.* Vid. Duaren. *in d. l. postquam.* Ratio dubitandi I. Cum legatur pignus, pignoris nexus est solutus. *l. 1. §. 2. D. de liber. legat.* Idem ergò Iuris in redditione pignoratæ rei. II. Ob restitutionem cautionis pigneratitiæ pignus solvitur *l. Creditricem. 7. C. de remiss. pignor.* Multò magis solvitur pignus, si id ipsum sit redditum.

10. Si Chirographum reperiatur cancellatum, pro remissione est præsumptio. *l. si Chirographum. 24. D. de probat.* Nec distinguo, utrum Reus per hoc a se factam solutionem, an donationem aut pactum de non petendo secum initum asserat: utrum sit debitor, persona domestica, an extranea, utrum apud debitorem, creditorem, an tertium inveniatur: nisi contrarium possit doceri manifestè *d. l. si Chirographum. 24.* ubi nulla est distinctio, aut ex certis conjecturis. *l. Quod debitori. 15. C. de solution.* Ratio dubit. I. Objicere quis posset prioribus, Non est bona consequentia: Instrumentum est cancellatum, ergò debitor solvit, vel



debitori est per donationem remissum debitum: potest enim alio animo esse cancellatum, vel ex errore, quia putabatur esse aliud instrumentum, vel ex malitia debitoris per suam vel interpositam personam, vel aliis ex causis. Fortior autem est conjectura pro errore & causa simili aliqua, quam vel pro solutione, quæ facti est & probari debet manifeste ex rei ipsius præstatione. *l. 1. C. de solut. junct. pr. Inst. quib. mod. toll. oblig.* quæque desiderat redditionem Chirographi: uti enim obligatio contracta est, ita solvi debet. *arg. l. 80. D. de solut. l. 35. D. de Reg. Jur.* Vel pro donatione: quia ea non præsumitur, nisi tunc, cum omnes aliæ conjecturæ cessant. Imò licet admitteretur allegatio solutionis, non tamen posset recipi intentio ejus, qui in donatione se fundat, uti & senserunt Bartol. Iason. Costal. *in d. l. labeo. 2. §. 1. D. h.* II. Si debitor sit inter domesticos, inter necessarias ac conjunctas personas, major est præsumtio contra debitorem: siquidem clandestinis ac domesticis fraudibus facile quidvis pro negotii opportunitate confingi potest, vel id, quod verè gestum est, aboleri. *l. Data jam pridem. 27. C. de donation. arg. l. un. §. ille autem. 11. C. de latin. libers. toll.*

11. Etiam est tacitum pactum de pignore ex investitis & illatis in prædium urbanum. *l. Item quia. 4. D. h. l. Eo jure utimur. 4. D. In quib. caus. tac. pign. contrah.* Rat. dub. I. Non est hoc pignus ex tacito pacto: cum pactum sit plurium, & investio vel illatio ab uno fiat, sed ex sola lege. Cum verò Lex sola introducit tacitas hypothecas, eæ non tam ex conventionem præsumta valent, quam ex lege, hoc modo, ut habeant tantum robur, quantum haberent, si de iis convenisset.

12. Pactum in rem est, quod generaliter est factum. In personam, quod certæ personæ habet rationem. Cum verò dubitatur, utrum in rem vel personam sit dicendum, potius in rem esse conceptum accipitur. *d. l. Iurisperitum. 7. §. Pactorum quadam. 8. D. h.* Et ibi DD. Vid.



DD. Vid. Gædd. *de contrah. & comm. stipul. c. 9. n. 146.* Duaren. *in d. §. Pactorum.* Ratio dubitandi. I. Cum non apparet quid sit actum, sequimur id quod minimum est. *i. in stipulationibus. 34. in fin. D. de regul. Iur.* Minus autem est, cum de obligatione contrahenda agitur, si unam habeamus personam nobis obligatam, quam si simul heredes Et, cum de pacto liberatorio quæritur, minus est, certam unamque personam liberaſſe, quam in totum obligationem remiſiſſe. II. Ipsum pactum non solet egredi suâ naturâ personam, *l. si unus. 27. §. Pacta. 4. in fin. D. h.* Et obligationes eo pertinent, ut persona certa astringatur. *l. obligation. 3. D. de obl. & act.* ut quisque personæ suæ acquirat, *§. 18. Inst. de inutil. stipulat.* Convenientius ergo est, ut in personam dicamus conventionem esse factam, quam in rem; Maximè, cum persona in pacto est nominata.

13. Pacta in personam non tranſeunt ad heredes, vel alios *l. si tibi 17. §. si quis. 3. l. Idem in duobus. 25. §. 1. D. h.* Extinguuntur enim personalia cum persona. Rat. dub. I. Ex *l. veteris Iuris. 13. C. de contrah. & committ. stipulat.* Ubi omnia pacta sine ulla distinctione, siue in faciendo siue in dando consistant, ad heredem transire dicuntur. II. Personalia cum venditore inita referuntur & ad emtores. *d. l. si tibi. §. Pactum conventum. §.* Et quæ cum emtore sunt facta, locum habent in venditore. *l. si cum. 16. D. h.* III. Ex *l. si usus. 4. D. de novat.* Ubi personale jus in alium transit.

14. Impubes ex conventionem, licet ea causam habeat, nisi sit factus locupletior, *l. sed mihi videtur. 3. pr. D. Commod. l. au pretor. 3. §. Pupillus. 4. D. de negot. gest. l. Si pupilli. 66. in fin. D. de solut. sine tutoris auctoritate non obligatur. pr. Inst. de auctor. tutor. l. obligari. 42. in fin. D. de oblig. & act.* Imò ne quidem naturaliter. *l. Pupillus. 59. D. de oblig. & act. l. Quod Pupillus. 41. D. de condict. indebit. l. obligari. 9. D. de auctor. tutor. l. Cum illud. 25. §. heres 1. verbis: si peritor ad præſens de-*



bitum retulit, quia nihil ejus debet, nullius momenti est D. *quand. dies legat. ced.* §. 3. *Inst. quib. mod. tollit. obligat.* Ratio dubitandi. I. Potest fieri delegatio in pupillum. Delegatio autem non subsistit, nisi posterior obligatio aut civiliter aut naturaliter teneat. *l. 1. §. 1. in fin. D. de novat.* II. Dicitur pupillus contraxisse naturalem obligationem, quâ solutionem, quæ fieri possit, spectamus. *d. l. Cum illud. 25. §. 1.* Semper autem solutio fieri potest. III. Fidejussor potest intervenire *l. si Pupillus. 127. D. de verbor. oblig. l. si pupillus. 35. D. de recep. qui arb. recep.* Ubi autem intervenit fidejussor, ibi vel civilis vel naturalis est obligatio. *l. 1. D. de fidejussor. §. 1. Inst. eod.* IV. Pupillus numeratione ac solutione se liberat à naturali obligatione. *l. si pupillus. 21. D. ad l. falcid.* necesse est ergò, fuisse talem obligationem. Privatio enim præsupponit habitum. V. Quod ex obligatione tali est solutum, non repetitur. *l. si ejus pupilli. 46. pr. D. ad SC. Trebell.* VI. Planus in hanc rem est textus, in *l. Stichum. 95. §. naturalis. 4. D. de solution. l. fin. D. de Iurejur.* VII. Præstat distinguere inter infantiam, & pubertati proximum. *arg. §. pupillus. 9. & seq. Inst. de Inutil. stipulat. l. pupillus. l. pupillum. 111. D. de regul. Iur.* VIII. Cum possit pupillus obligari ad pœnam, quæ est odiosa *d. l. pupillum. 111. l. Impuberem. 23. D. de furt.* modò sit proximus pubertati: cur non ex conventionem, quæ nihil odii habet? Imò & delinquit, qui fidem non servat. IX. Perniciosum est pueros, nondum egressos infantiam, addiscere, quòd impunè fidem fallere possint: Ita fiet, ut eorum vitia ac fraudes per ætatem ac consuetudinem vires assumant.

15. Quoties actio ex re est, etiam infantes, & furiosi obligantur *l. Furiosus. 46. D. de Oblig. & Act. licet nec tutores, nec curatores consenserint. d. l. furiosus. licet res, ex qua est actio, perierit. l. sed an ultro. 10. §. 1. D. de negot. gest.* Ratio dubit. I. Melius dicetur, res eorum obligari, quam personas: cum ex re ipsa profi-



proficiscatur actio. II. Malè cum res periit, ex ea re dari diceretur actio. Actio enim hæc est jus in corpore: sublato autem corpore, omne jus ejus tollitur. Accidens enim sine subjecto esse non potest. *l. Est enim 2. D. de usuf.*

16. Cum consensu omnis conventio constet *l. 1. §. conventionis 3. D. h.* Constat eum, qui incidit in eam ebrietatem, ut mens in exilium fuerit missa, non posse obligari. Nesciunt quid loquantur, qui nimio vino indulgent: jacent sepulti. *c. Sand. 7. caus. 15. quest. 1.* Quamvis verò is, qui ab annullandum contractum agit ob Ebrietatem, eam ordinariò probare teneatur: tamen in dubio, cum enormis aliqua est læsio, præsumenda ea quoque est. *arg. l. Arrianus. 47. D. de Oblig. & action. junct. l. cum de indebito. 25. princ. in fin. D. de probation.* Ratio dubitandi. I. Ex hac causa possent committi multæ fraudes. Quilibet enim se ebrium fuisse allegaret, & exinde fallendi fidem optimam haberet occasionem: malitiis autem non est indulgendum. *l. In fundo. 38. D. de Rei vindicat.* Præter hæc, ex ebrietate ac improbitate morum quis excusationem vel patrocinium inveniret. Cum non sit iniquum ut ex suis vitiis quisque incommodo afficiatur. *l. nec id iniquum est. 15. D. Si quis omiff. caus. test.* II. Præstaret distingui inter ebrietatem & ebriositatem, ut ebrius quidem liberaretur, non ebriosus. Id enim solet observari in delictis. Vid. Gail. 2. *Observat. 110. num. 29. & sequent. Arum. Exercitat. 12. Thes. 8.*

17. Minor sive habeat sive non habeat Curatorem, validè ex omni causa obligatur. Nullus enim textus prohibet obligationem: Imò ea permittitur. *l. Puberes. 101. D. de Verbor. Obligationib.* Idem ostendunt species restitutionum contra venditionem, donationem, &c. qui locum habere non possent, si venditio & donatio nullius essent momenti. Cum ea, quæ ipso jure non subsistunt, non indigeant



restitutione. *l. in causa. 16. pr. D. de minorib.* Constitutum est autem singulariter, quod minor, qui habet Curatorem, non possit celebrare actum, quo res suas alienat: *l. si Curatorem. 3. C. de restitut. in integ. minor.* Ex quo non negatur, sed tacite conceditur, ut idem alios contractus celebrare queat. *l. sciendum est. 20. D. de Rit. nupt.* Ratio dubitandi. I. Minor non potest sua negotia tueri *pr. Inst. de Curator.* Non debet minori administratio committi. *l. 1. in fin. D. de minorib.* II. Is, qui sub curatore est, assimilatur prodigo. *d. l. si curatorem. 3.* Prodigus verò non potest contrahere. *l. Is, cui bonis. 6. D. de verbor. obligat.* III. Minor nihil potest jure agere. *l. fin. §. 2. C. de sentent. pass. & restitut.* Vid. Donell. *in d. l. puberes. 101. D. de verb. obligat. D. Marc. à Lycle. 7. Membran. 15.*

18. Is, cui bonis est interdictum, stipulando sibi acquirit: iradere verò non potest vel promittendo obligari. *d. l. Is, cui bonis. 6. D. de verb. oblig.* Ratio dubit. I. Absurdum est, prodigum alium sibi obligari: par enim debet esse contrahentium conditio, & iniquum est, ut illi sit actio mecum, si velit, & mihi non sit actio, si nolit. *l. praterea. 3. §. fin. D. mandat. l. Quid tamen. 21. §. pen. in fin. D. de recept. qui arbit. recep.* II. Absurdum est, ut prodigus ex suis malis moribus beneficium consequatur. *l. nec hoc. 15. D. si quis omissa. caus. testam. l. auxilium. 37. in fin. D. de minorib.* Magnum autem est beneficium, ut si commodum sit ipsi, valeat obligatio, si incommodum sit non valeat. III. Prodigus assimilatur furioso. *l. Furiosi. 41. D. Reg. Iur.* Furiosus autem nullum negotium gerit nec in suum commodum, nec in incommodum. *l. in negotiis. 5. D. eod. l. 1. §. Furiosum. 12. D. de obligat. & actionib.*

19. Prodigus, ne quidem naturalem obligationem promittendo contrahit: quia in sese obligando est instar Furiosi & Furiosum, quod ad bona pertinet, facit vel praesumitur facere exitum, nullamque habet  
volun-



voluntatem. *l. 1. D. de Ci. at. furios. l. His, qui in ea. 12. §. fin. in fin. D. de tutor. & Curat. dat. Furiosus vero, quia & ipsi omnis voluntas deest. d. l. Furiosi. 40. naturaliter non obligatur. Accedit, quòd, uti non ad Furiosi obligationem, ita nec ad prodigi accedat fidejussor. d. l. 1, cui bonis. 6. D. de verbor. oblig. Ubi verò est naturalis obligatio, ibi & fidejussor accedere potest. §. 1. *Inst. de Fidejussorib.* Ratio dubitandi. I. Interdictio bonorum est juris Civilis: Fit enim lege 12. tabb. *l. 1. D. de Curat. furis.* Non ergò potest tolli per eam omne id, quod juris naturalis, & ex æquitate est: obligatio verò naturalis ex sola æquitate & consensu valet. *l. Stichum. 95. §. 4. D. de solut. II.* Certum est, quod & prodigi aliquando sint docti & rerum intelligentes, quos non obligari naturaliter defendi nequit. *III.* Datur & ad obligationem prodigi fidejussor. *l. Marcellus. 25. D. de fidejussorib.* Ergò & naturaliter est obligatus. *d. §. 1. Inst. eod.**

20. Alteri nemo pacisci vel obligationis jus parare potest. Quisque enim de eo, quod sua interest, sollicitus esse debet: Et ad hoc sunt inventæ conventiones, ut per eas unusquisque acquirat, quod sibi velit acquisitum. *l. Fidejussoris. 23. D. h. l. stipulatio. 38. §. Alteri. 17. D. de Verb. Oblig. §. Alteri. 19. Inst. de inutilib. stipulat.* Rat. dubitandi. I. Rectè paciscitur Filius patri, servus domino, *l. si tibi 17. §. fin. II. seqq. D. h. Tutor pupillo. Curator prodigo. l. Contra. 28. pr. 11. §. 1. D. h. Avus nepti l. Avus. 33. D. h. Fidejussori reus l. Et heredi 21. §. fin. In fin. D. h. Fidejussor Reo. l. sed si fidejussor. 24. & seqq. D. h. Ad di possunt casus ex l. Publica Mavia. 26. D. de posit. l. Quotiens. 3. C. de. donation. sub modo. l. pen. C. Ad Exhibend. II. Ratio ipsa obstat, quandoquidem omnibus modis alterius conditionem permissum est facere meliorem. *l. solvendo. 39. D. de negot. gest.* Interest hominis beneficio affici hominem*



*l. servus ex lege. 7. D. de servis exportand.* Societatem enim & quandam cognationem inter omnes homines natura constituit. *l. Ut vim. 3. D. de Iustit. & Iur.*

21. Qui sibi & alteri quid est pactus vel stipulatus, actum ratione alterius gerit inanem. *l. si Tibi. 17. §. si Pactus. 4. D. h.* Ita quidem, ut non angeatur pars paciscentis vel stipulantis. *l. si mihi & Tuto. 110. D. de verbor. Obligat.* Ratio dubitandi. I. Singulis vel saltem stipulanti totum acquireretur. *l. si quis. 79. D. de legat. 1. l. Fundus. 64. D. Commune. pradior.*

22. Pactum de non petendo, uni ex heredibus factum, valet, licet sint plures heredes. *l. Avus. 33. D. h. l. Avus. 10. D. de pact. dotalib.* Ratio dubitandi. I. Atqui non licet alteri stipulari. Thes. 20. supra. II. Distingui oportet inter quid dari & quid fieri: In eo, quod fieri oportet; procedit Thesis. non in eo, quod dari debet. Id enim ad omnes ex æquo pertinebit heredes, non ad unum. *l. continuus. 137. §. fin. D. de verb. Oblig.* III. Imò heredis persona supervacua est si enim unus sit heres, in solidum ad ipsum pertinebit pactum: si pro parte, eodem modo pactum valebit in ipso, quo in cæteris heredibus. *l. Eum, qui. 56. §. 1. D. de verb. obl.* IV. Ex lege 12. tabb. omnes obligationes tam activæ quam passivæ pro portione hereditaria, etiam invito eo, ex cuius persona originem habent, oportet transire. *l. 1. C. si cert. petat. l. pro hereditariis. 2. C. de hereditat. action.* Id enim, quod ex legibus descendit, ex pacto privatorum non potest immutari. *l. Quod bonis. 15. §. 1. D. ad l. falcid.* Cum pacta contra leges inita non servaturum se Prætor edicat. *l. Iurisgent. 7. §. ait prator. 7. D. h.* Nec hic omittendum, quod hoc pactum suo modo sit de hereditate vel successione: quod nullius est momenti, ex responso Juri. in. *l. fin. D. de suis & legitim. hered.*

22. Nemo



22. Nemo suo pacto alterius conditionem potest facere deterio rem. *l. Contra. 28. D. h. l. solvendo. 39. in fin. D. de negot. gest.* Beneficio afficere alterum, est est humanum, lacerare verò præcepta juris non admittunt. Rat. dub. I. Cur ergò concessum, quòd Creditores suo pacto, quo remittunt, aliis possint facere præjudicium, ut alii eorum exemplum sequi cogantur. *l. Rescriptum. 10. pr. D. h?* II. Cur licet reo, secundo suo pacto nocere fidejussori, qui ex priori pacto erat liberatus. *l. si unus. 27. §. Eadem ratione. 2. D. h?*

23. Si Pater, qui dotem promisit, pactus est, ut post mortem suam filia in matrimonio sine liberis defuncta, portio dotis apud fratrem heredem remaneret, ea conventio liberis postea susceptis & heredibus testamento relictis per exceptionem doli proderit: Nam inter contrahentes id actum est, ut heredibus consulatur, & illo tempore, quo pater filios non habebat, in fratrem suum iudicium supremum contulisse videtur. *l. Tale pactum. 40. §. fin. D. h.* Ratio dubit. I. Pactum de una persona ad aliam non trahitur. *l. si unus. 27. §. Ante omnia. 4. D. h.* Et, quemadmodum casus non expressus in ullimis voluntatibus habetur pro omisso, nec potest suppleri per interpretationem, ita nec casus in *l. Tale. 40. §. fin.* cum ibi expresse de fratre, non liberis sit actum. II. Pater filiae & sic liberis non potest prodesse. *l. Cum dos. versic. si verò filia sola. D. de pact. dotalib.* III. Pactum, ut dos restituatur liberis non existentibus hanc habet efficaciam, ut, si liberi supersint, dos debeat retineri. *l. Inter. 26. §. cum inter. 2. D. eod.* Unde sequitur, quod eo casu, qui est in *d. l. Tale. 40. §. fin.* dos remanere debeat apud maritum, & non reddi heredibus soceri. Vel posset pactum, cujus forma est proposita in *d. l. Tale. 40. §. fin.* accipi secundum præceptum. *d. §. Cum inter 2.* quod, cum convenisset, ut fratris portio dotis restitueretur, si heres esse futurus, videatur actum, ut, si  
non



non esset futurus heres, Dotis portio, de qua convenerat, à marito retineretur. Id autem directò pugnat cum *d. §. fin.* IV. Imò matris pactum de dote restituenda liberis, non potest liberis prodesse, nisi ipsimet sint stipulati. *l. pactum dotale. 4. C. de pact. convent. tam super dote q. don.*

24. Pactum ab uno ex correis promittendi, aut sociis in rem factum prodest alteri. *l. Idemque in duobus. 25. pr. D. h.* Interest enim paciscentis etiam correum aut socium liberari: quia si is solveret, societatis iudicio posset id ei reputare. Cujac. in *l. si duo. 10. D. de duob. rei promitt.* Multaque singularia dat commune causæ jus ac continentia. arg. *l. nulli. 10. C. de Iudic. l. 2. C. de consort. lit. l. 1. C. de divers. rescript. l. 1. 2. C. si un. ex plur. appell.* Præcipuè in liberatione. circa quam leges favorabiliores sunt. *l. Arrianus 47. D. de Verbor. Obligat. Costal. in l. si unus. 27. D. h.* & ibi Buf. Ratio dubitandi. I. Utique responsum est, hoc jus competere sociis qui simul sunt correi, non iis, qui Correi sunt simpliciter *d. l. Idemque in duobus. verb. sociis.* Nam si sint Correi, non socii, non videtur inter eos esse communis causa, *d. l. Si duo rei. 10. D. de duob. reis.* II. Pactum unius ex Correis credendi non potest referri ad alium *d. l. Si unus. 27. princ. D. h.* Ergò nec debendi: quia sunt correlata, quorum est idem jus. *l. in fin. C. de indict. Viduit. 101.* III. Non est præsumenda remissio debiti: quia suum nemo jactat. *d. l. cum de indebito 25. pr. D. de probat.* Nam licet uni ex debitoribus pluribus sit redditum Chirographum, quo pariter erant obligati, tamen non videtur alii, quam ei, qui recepit, esse remissum debitum. uti ex Thes. 7. supra apparet. Constituendum ergò potius, illi, cui factum est pactum, pro sua parte esse remissum debitum; & magis, quia hodiè singuli non ita debent solidum sed portiones viriles, cum detur iis beneficium Divisionis. Nov. 99. c. 1.



25. Unus ex Correis credendi, sive stipulandi pacto suo alteri non nocet, *d. l. Si unus. 27. pr. D. h. ubi Costal. Bus.* Nam unusquisque socius suæ partis tantum habet alienationem. *l. Si socius. 16. D. de reb. cred.* licet etiam sit Societas universorum bonorum contracta. *l. nemo. 68. D. pro soc.* Et nihil in communi facere potest in alterius socii præjudicium. *l. Sabinus. 28. D. Comm. divid.* Imò cogitur tollere, si quid fecerit ad alterius læsionem. *d. l. Sabinus. 28.* Rat. dubit. Potest unus rectè recipere à debitore solutionem & sic liberare: potest totam rem in iudicium deducere, novare. *d. l. si rem aliquam. 31. §. 1. D. de novationib. & delegation.* II. Potest acceptum facere totum debitum unius correus. *d. l. si rem aliquam. 31. §. 1. l. Et per iusjurandum. 13. §. fin. D. acceptilat.* ergo & remittere pacto. III. Unus potest compromittere: & sententia lata in uno, alteri nocet. *l. Si duo. 34. D. de recept. arbitr. q. arbitr. recep.* IV. Nocet etiam reliquis correis stipulandi sociis, Debitoris, qui non comparuit, exceptio & excusatio contra cautionem iudicio sistendi causâ factam, quæ competit ob unius ex sociis impedimentum. *l. si duo res. 5. D. si quis caution. jnd. sist. caus. fact.*

EXER.



## EXERCITIUM XV.

Reß. JOANNE CHRISTOPHORO  
HASWEDELIO, Hamburgensi.

*Ex tit. D. & C. De Pactis.*

## THESIS PRIMA.

**P**actum de re qualibet potest fieri, publicâ & privatâ. Verum de publica re tantum possunt pacisci illi, quorum cura ejus est demandata. Ita dicitur, Ius publicum privatorum pactionibus non mutari. *l. Ius publicum. 37. D. h. l. 1. D. de magistrat. conven. add. l. Pacta. 6. C. l. Contra 28. D. h.* Vid. Cujac. & Hotomann. in *d. l. Ius publicum. 38.* Ratio dubit. I. Licet mulieri privatæ renunciare SCto Vellejano, *l. fin. §. pen. D. l. si mulier. 22. & seq. C. ad SC. Vellejan.* Senatusconsultum autem hoc, est jus publicum: cum ratione autoritatis. *l. non ambigitur. 9. D. de legib.* tum respectu causæ, ob quam latum est. *l. 1. 2. D. ad SC. Vellejan.* II. Licet pacisci privatis contra edictum Ædilium. *l. pacisci. 31. D. h.* Jus verò ædilitium est Ius publicum. III. Licet pacisci de crimine capitali. *l. Transigere. 18. C. de Transact.* Vindicta autem Criminis publici ad Rempublicam pertinet. *t. t. D. & Inst. de public. Indic.* Publicè enim interest delicta non esse impunita. *l. Ita vulneratus. § 1. §. estimatio. 2. vers. tum neque impunita. D. ad l. aquil.*

2. De re turpi, ita, ut quæ turpitudine committatur, vel, ut quid ob turpitudinem detur aut fiat, inutilis est pactio. *l. Iurifg. 7. §. ait prætor. 7. D. h. l. Generaliter. 26. D. de Verbor. Oblig.* Est enim quod turpe, impossibile jure, & impossibilium nulla est obligatio. *l. Impossibilium. 185. D. de reg. Iur.* Ratio dub. Licet pacisci, ne depositi agatur *l. Si unus. 27. §. 3. D. h.* Actio autem depositi in se habet vindicationem doli:

Ex



Ex quo deducitur, quod liceat pacisci, ut dolus impunè committatur. II. Repellitur exceptione doli, qui id exigit, quod ex turpi causa erat promissum *l. pen. D. de Cond. ob turp. causam. l. Titia 134. pr. D. de Verb. Oblig.* Si exceptione opus fit, indicio id est actionem ipso jure valuisse, *pr. Inst. de Exception.* III. Licet pacisci de furto. *d. l. Iurisperitum. 7. §. si paciscar. 14. in fin. D. h.*

3. Princeps etiam tenetur servare suum contractum quem privatum in suum usum cum privato init. In contractu enim spectatur privata principis persona in iis, quæ privatum principis personam spectant, pro privato est reputandus. Pacta sunt ex jure gentium, ut & fidem servare naturali rationi est convenientissimum. *l. 1. D. h. l. 1. D. de constit. pecun.* Et nihil iniquius, quam ut inde sit injuriæ occasio, unde jura promanere debent. *l. Meminerint. 6. C. und. vi. nec est permittendum, ut per auctoritatem principis quis circumveniat. l. 1. C. d. h. qui veniam atar. impet.* Denique in iis, quæ ad justitiam commutativam pertinent, non habetur ratio personæ qualitatis, sed tantum æqualitatis in rebus, *Wesemb. in parat. D. de Inst. & Jur. n. 13. 1.* Uti Fiscus privatorum jure utitur in contractibus & similibus, quæ privati juris sunt. *l. Cum Fisco. 9. D. Ad SC. Syllan. l. In facto. 60. §. 1. D. de Condit. & demonstr. l. Dicitur. 14. D. de Jur. Fisc. ita & Princeps, cui jus fisci est. Solent enim Principis & Fisci privilegia conferri. arg. l. fiscus 6. §. 1. D. de Jur. Fisc. Vid. Gail. 2. Observ. 55. n. 7. & DD. ibi allegatos.*

Ratio dubit. I. Princeps est legibus solutus *l. Princeps 31. D. de legib.* De Principis potestate disputare, est sacrilegium. *l. Sacrilegium. C. de cim. Sacrileg.* II. Deus ipse per Samuelem officium Regis describens. *1. Samuel. 8.* Et Regi plenissimam esse vult potestatem in personas & bona subditorum. *vers. 11. & seqq.* adeoque nihil est, quod non sit Principis: impunè itaque à contractu cum privatis inito recedet, tanquam de



de suis rebus disponat. Vid. Iason. in l. Rescripta. 7. C. de prec. Imp. offer.

4. Fœdus cum infideli populo esse potest. Non, ut suppetias ferat: hanc ob causam Asa Rex à propheta reprehensus graviter. 2. *Chronicor.* 16. Vel ei suppetiæ ferantur: hinc reprehensus ab eodem Rex Iosaphat. 2. *Chronicor.* 19. Maxime, si contra fidem sit bellum movendum. *can. Iulianus.* 94. *Caus.* 11. *quest.* 3. Verum ita potest fieri, ne infidelis sit hostis vel cum hoste faciat, & ne infideli noceatur. *Iolux.* 9. *versic. & seqq.* Tale fœdus fuit initum inter Abimelechum & Abrahamum Patriarcham. *Gen.* 21. *vers.* 23. & Isaacum. *Gen.* 26. *v.* 28. Summa est. valet fœdus de non Lædendo & commerciis, sed non de amica societate belli & defensionum. Ratio dubit. I. Quæ ad confirmanda priora sunt allegata, sunt tantum exempla; Et, si exempla hic valeant, Illustris est in Davide, cui non tantum cum Achisio Philistæo, hoste publico patriæ, homine infideli, fœdus fuit, ne sibi nocerent invicem, sed & ad opprimendos fideles. 1. *Samuel.* c. 27. 28. & 29. II. Nullum omnino fœdus, nulla communio esse potest inter fideles & infideles. *Exod.* 24. *vers.* pen. & ult. *Deuteronom.* 7. *versic.* 2. & *seqq.* Quæ communio est luci cum tenebris, ea Christianis cum infidelibus.

5. Victus victori, qui hostis fuit ex justa causa, tenetur pacta servare. Vis enim, quæ ab hoste ex justo bello infertur, non tam violentia, quam defensio vel injuriæ propulsatio aut vindicatio jure licita dicenda est. l. ut vim. 3. D. de Iustit. & Iur. l. Scientiam. 45. §. Qui cum aliter. 4. D. ad l. Aquil. l. 1. §. 3. D. de dol. mal. l. 1. C. Und. vi. Maxime, si Iuramentum intervenierit. Verum, si ad deprædandum quis bellum moverit, non ei, si victor evaserit, magis est fides servanda, quam latroni tenetur privatus, cui per vim cautio extorta est de aliquo præstando l. Iurifgent. 7. §. An prator. 7. D. h. l. 1. D. de eo quod met. causa. l. nihil. 116. D. de Regul. Iur. Ratio



Ratio dubit. I. Omne bellum habet violentiam, ergo nunquam victus tenetur ex suis pactis: ubi enim vis est ibi pacta non valent. *d. l. nihil*. Licet enim causam aliquando possit habere iustam bellum, tamen certissimum est, quod per vim pacis conditiones victor a victo extorqueat, sæpè iniquas. Nec enim quid victor possit, sed quod debeat spectandum est. Satius itaque esset, ut victor, cum causa ei iusta fuit bellum movendi, consequatur quod sibi abest, & omnes sumtus cautionemque, per quam victor sit securus de simili non committendo. *arg. l. Harum aditionum. 7. D. si servit. vindic.* Nec, si offensa aliqua levior fuit, exui imperio debet victus. II. Sempè in hac re standum est promissis, propter textum in *Psalm. 15. versic. 4. in fin.* Ita quoque Iosua, deceptus à Gibeonitis, servavit fidem. *Ios. 9.* Sanè nullum decorum servari debet, si fides publica violetur in bello. *Ambros. 1. de effie. 29.* III. Etiam est latronibus fides servanda *l. nam & Servius. 21. pr. D. de negot. gest. l. 1. §. Si prado. 39. D. Deposit. l. Ita, ut esset. 16. D. Commod.*

6. Etiam tenetur Princeps ex contractu sui Prædecessoris: sive sit ex causa patrimonii privati, cuius est heres, tunc enim ut heres obligatus est. *l. Cum à matre. 24. C. de Rei vindicat.* sive ex causa Imperii licet non sit hæres: modò Imperium vel respublica ex eo contractu commodum perceperit. Vide *Bodin. 1. de Republ. 9.* Ratio dubitandi. Immodò non tenetur ea servare, quæ sunt ratione Imperii acta. I. Quia Imperium cum morte extinguitur: Imperia enim sunt iura personalia. Ut usufructuarius contrahere ultra mortem suam non potest, quia hoc ius finitur morte. *§. finitur. 3. Inst. de Usufruct.* ita Princeps non potest extendere ultra suam mortem contractum de rebus Imperii. II. Quia potest successor leges prioris Principis tollere. *l. fin. D. de Constitut. Princip.* Unde & poterit tollere contractus priores de rebus & negotiis Imperii. Plus enim est legem immutare, quæ est ius to-

N

tius



tius populi, quam contractum, qui unius vel alterius privati est. Nec enim ferendum est, ut prior Princeps secuturo det legem. III. Videri posset convenientius esse distingui inter hereditarium imperium & non hereditarium.

7. Non valet pactum Advocati cum Cliente de quota litis dum ea pender, ne Cliens pacisci ex necessitate cogatur pro arbitrio Advocati, & Advocatus fraudibus pravis utatur. Id verò pactum inutile est, ex quo cliens grave damnum est passurus. *l. Si quis Advocatorum. s. C. de postuland. l. Sumtur. 53. D. h.* Ita quoque redimere non licet litem. *l. Litem. 15. C. de Procurator.* Vel litis incertum. *l. Si contra. 20. C. mandat.* ubi Donell. Non tamen prohibitum est Honorarium stipulari. *l. Si remunerandi. 6. & l. Solarium. seq. D. Mandat.* vel Palmarium, sive præmium, quod victoriæ causâ datur. *d. l. 1. §. si cui cautum. 12. in fin. D. de var. & extraord. cognit.* vel conventionem facere de minima aliqua quota litis; in qua non est amplius, quam in Salarjo. Vide Busf. in *l. si unus. 27. §. Pacta, que. 4. D. h.* post Neviz. Cessat enim in minima quòta ratio prohibitionis. Rat. dubitandi. I. Nul- lum potest Advocatus celebrare contractum cum liti- gante. *l. Quisquis. 6. §. Preterea. 2. D. de postuland.* II. Non licet pacisci de dimidia, *d. l. sumtus §. 5. D. h.* ergò de minori parte, licet & sit gravis jactura, per- missum est, contra *d. si quis advocat. 5. C. de postu- land.* III. Iustitia non curat quantitatem sed quali- ratem arg. §. Gallin. 16. Inst. de rer. divis. & ibi DD. Ergo non est distinguendum inter magnā & parvam litis quotam. IV. Hoc pactum si non admittatur, sæpè pauperiores non invenient Advocatum. Advo- cati enim malunt gratis & ad dandum paratis inter- vire quam gratis. Nec ipsis officium debet esse da- mnosum. *l. Sed si quis. 7. D. Test. quemadm. aper.* V. Ab- surdum esset, ut, si non obtineret Cliens, Advocatus oleum & operam perderet, si obtineret, nihil am-  
plius



plius consequeretur, quàm precium laboris; Prope-  
riculo autem causæ quid stipulari vel pacisci conces-  
sum est, *l. periculi. §. D. de fœnor. nautic.* ac nemo suo  
periculo alterius causam reddere tenetur meliorem.

8. In pacto Medici cum ægro, cum dõlet, cele-  
brato examinari oportet quantitatem Salarii: Et si  
ea nimia sit, hætenus id pactum improbat: quando-  
quidem nummos in infinitum Medicus posset extor-  
quere, quod boni mores non patiuntur. Debet enim.  
in pactis servari æqualitas. Facit huc textus *in d. l. si  
unus. 27. §. pactu. que. 4. d. l. Iurisgent. 7. §. Generali-  
ter. 16. D. h.* Vide Pinell, *in l. Rem majoris. 2. pact. 3.  
c. 2. n. 33. C. de Rescindend. Vendit.* Ratio dubitandi.  
I. Eximius Medicorum labor & ars sive singularis  
scientia excedit omnem mercedem & remuneratio-  
nem, & quod contemplatione vitæ, sanitatis pro-  
speræque valetudinis confertur non admittit modum  
quo æstimatio fieri possit. *arg. l. si pater. 34. §. 1. D. de  
donat. l. 1. §. Medicorum. 1. D. de var. & extraord. cognit.*  
II. Nusquam lege est prohibitum hoc pactum, ergo  
licitum. Quilibet enim, ut moderator rerum suarum  
liberrimus, *l. In re mandata. 21. C. Mandat.* ita dispo-  
nere & pacisci de suo est permissum. III. Satius est di-  
stinguere, 1. utrum Medicus non voluerit medicinam  
adhibere, nisi conventum esset de Curationis precio,  
an conventionem urserit æger vel amici ejus: ut hoc  
casu valeat pactum non illo. 2. utrum morbus fuerit  
gravis aut qui putatur incurabilis, an levior: ut, si gra-  
vior fuerit, admittatur pactum: si levior, non valeat.  
Vid. Bald. *in l. 13. n. 15. C. de Transact.* Iason. *in §.  
Quadrupli. Inst. de Actionib. n. 7.*

9. Pactum de hereditate acquirenda est inutile:  
licet & Instrumentum ea de re fuerit conscriptum.  
*l. hereditas. 5. C. de pact. convent. tam sup. dot. l. Ex eo  
instrumento. 4. C. de inutilit. stipulat. l. si majores. 13.  
l. Cum donationis. 34. versic. Nec ad implendum. C. de  
transact. l. stipulatio. 61. D. de Verbor. Obligat.* Impro-  
bum



bum est, de alterius, qui vivit, hereditate esse sollicitum. *l. Moribus. 2. §. Interdum. 2. D. de vulgar. & pupill. substitut.* cum hoc pactum vix fieri possit sine improbabili voto mortis alienae captandae. *l. fin. C. h. l. De fideicommissis. 11. C. de transact.* Nec leges alium admiserunt deferendi hereditatem modum, quam ex testamento & ab intestato. Ratio dubit. I. Ex *l. Ea vero. 3. §. De illo. 2. D. pro soc.* II. Ex *d. l. fin. C. h.* III. Omnia bona possunt donari inter vivos. *arg. l. si quis argentum. 35. §. sed & si quis universitatis. 4. C. de donationibus. 4. l. si unquam. 2. C. de Retrocard. donat. l. Omnes. 17. §. 1. D. Quae in fraud. credit. l. si totas. 5. C. de Inofficis. donat.* Etiam futura. *l. In adibus. 9. §. 1. D. l. Spem. 3. C. de Donat. l. si rerum 2. C. de donat. quae sub mod.* Ex eo infallibiliter sequitur, etiam hereditatem transferri posse actu inter vivos.

10. Pactum reciprocum de invicem succedendo post obitum, nullas habet vires, quia ea ratione diceretur utrinque dari hereditas, quod fieri non posse ostensum est proximâ Thesi. Ratio dubit. I. Ex *l. licet. 19. C. h.* II. Reciprocatio huius pacti excludit omnem sinistram suspensionem propter consensum. *arg. l. fin. in fin. C. h.* III. Mutua illa conventio, ut loquitur Gail. 2. *Observ. 126. n. c.* non est verum pactum futurae successionis, quia bona non promittuntur ut futura successio, sed est obligatio conditionalis, si alteruter sine liberis praemoriatur: hæc autem obligatio, eveniente conditione, ad tempus conventionis retrahitur & sic ex tempore & actu inter vivos, non ex die mortis aestimatur. Allegat Gail. *d. loc. l. Necessario. 8. vers. Quod si pendente. D. de peric. & comm. rei vend. & Gloss. ibid. in verb. prateritum. l. potior. 11. §. 1. D. Qui potior. in pign. hab. l. un. C. ut act. ab hered. & contr. hered. incip.* Quæ ita sunt accipienda, ut statim debeantur bona, sed exactio differatur ad tempus mortis. Uti quoque fit in donatione mortis causa, quæ valida est statim, sed post mortem exigitur. IV. Valen



lent utique & jure donationes reciprocae inter conjuges. *l. quod autem. 7. §. si vir & uxor. 2. D. de donat. int. vir. & uxor.* cum aliàs donatio inter conjuges facta non subsistat. *l. 1. 2. 3. D. cod.* Unde & hæc pacta sustinebuntur, si sint reciproca. V. Ex pacto potest maritus post obitum uxoris retinere dotem *l. Inter 26. §. Cum inter 2. D. de pact. dotal.* Dos autem est patrimonium uxoris *l. Denique 3. §. Ergò. §. in fin. D. de Minor.* & hereditas, quam relinquit. *l. in eum. 16. D. derelictos.*

II. Qui de hereditate servanda sibi paciscitur, nihil agit. *l. pactum. 15. C. h. l. pactum. 3. C. de Collat. d. l. Ex eo. 4. C. de inutil. stipulat. l. cum duobus. 52. §. Papinianus. 6. D. pro soc.* Vide Bolognet. in *l. fin. C. h.* Rat. dub. I. Ex *l. fin. C. de Emancip. liberor. l. si ab eo 11. C. de legit. heredib. §. fin. Inst. de legit. agnator. success.* II. Ex *l. non aliter. 18. D. de adopt. §. Cum autem impubes. 3. Institut. eod.* III. Ex *l. fin. C. h.* IV. Ex *l. si quis servum. 23. D. de action. Emt.* Vide Sichard. ad Authent. non licet. n. 18. C. de liber. pretor. Gædd. de contrah. stipulat. c. 6. concl. 7. n. 88. Bartol. in *l. f. C. h.*

12. Si quisquam, tanquam heres futurus, rem singularem vel partem hereditatis hominis vivi donaverit, ei actiones hereditariæ negantur, & omnia, quæ alias posset consequi, sisco cedunt. *l. aufertur. 2. §. f. D. de h. q. ut indign. l. domin. 29. §. fin. & l. seq. D. de donat.* Ratio dubit. I. Res aliena potest sine pœna vendi. *l. Rem. alienam. 28. D. de contrah. Emt. l. si alienum. 13. l. Qui alienam. 33. D. donat. mort. caus. ergò & ejus, cujus hereditatem quis sperat.* II. Futuræ res rectè donantur, uti suprà probatum est.

13. Statuo, etiam pactum esse inutile, si de successionem in re singulari agatur: ut E. G. promitto tibi, ut domus mea jure successionis ad te pertinere debeat. Successionum enim jura non ex pactis, sed ex publico jure dependent *l. fin. D. de suis & legitim heredib. l. hereditas. 5. C. de pactis conventi.* Vide Hartmann. Pistor.



lib. 4. quest. 2. n. 6. Ratio dubit. I. Omnes leges, quæ pronunciant pactum de successione esse inutile, loquuntur de hereditate, non de re singulari, *ad. l. & l. morbus* 1. §. Interdum, in fin. D. de vulgar. & pupillar. substit. l. pactum. 15. C. h. Nec etiam in re singulari vera est successio arg. §. Legatariis. 11. Inst. de Testam. ordin. II. Non impeditur ex re singulari libertas testamenti condendi, quæ in hac causa præcipuè attenditur. *d. l. pactum dotali.* 15. C. h. Vid. Testaur. decis. 225. n. 11. Gail. 2. Observat. 126. n. 8. 9. Hondedæ Consultat. 40. n. 33. & seqq.

14. Pactum, quo fit renunciatio hereditatis, vivi, nullas habet vires. *l. Qui superstitis* 94. D. de acquir. vel omitt. heredit. l. pactum dotali. 3. C. de collat. l. si quando. 35. §. 1. C. de inoffic. testam. l. fin. D. de suis & legit. heredib. Ratio dubitandi. I. Cuilibet licet favori pro se introducto renunciare. *l. pen.* C. h. II. Omnes rationes, quæ prohibent pactiones de futura successione, in hac pacti specie cessant. Non enim impeditur testamenti factio, de qua in *d. l. pactum dotali.* 15. C. h. Et non improbe agit, nec votum captandæ mortis habet, de qua ratione tractatur in *l. fin.* C. h. is, qui hereditatem omittit eique renunciat. III. Potest quis se scribere exheredem in testamento patris. *l. §. Non putavit.* 8. §. si quis sua. 6. D. de bonor. possess. contr. tabb.

15. Idem quoque asserendum est, etsi renuncians aliquid acceperit pro renunciatione. *d. l. pactum dotali.* 3. C. de Collat. d. l. si quando. 35. §. 1. C. de Inoffic. testam. ubi Papinianus: Meritis magis filios ad Paterna obsequia provocandos, quam pactationibus asstringendos. *add. d. l. fin.* D. de suis & legit. hered. Ratio dubitandi. I. Ex *l. 1. §. si parens.* 3. D. si à parent. quis manum. fuer. II. Qui accepit pecuniam pro renunciatione SCti Vellejani, non potest post eo uti: *l. Antiquæ.* 23. C. Ad SC. Vellejan. III. Iniquum est, ut is, cui satisfactum est, contra suum pactum veniat. *l. 1. D. de cennit. pecun.* 16. Pa-



16. Pactum autem Iuratum, quo hereditati paternæ renunciavit filia, quæ accepit dotem, valebit: si dolus & metus abfuerint *c. Quamvis. 1. de pact. in 6.* & ibi Canonistæ. *Psalm. 15. circa fin.* Vid. Hartmann. Pistor. *lib. 4. quest. 6.* Gail. 2. *Observat. 42. n. 9.* Fachin. 8. *Controv. 71.* Ratio dubit. I. Ea, quæ sunt lege prohibente vel annullante, sic sunt nulla, ut ne quidem Iuramento possint confirmari. Omnia enim quæ sublecuta sunt, non valent. *l. Non dubium. §. in fin. C. de legib. l. Iurisgent. 7. §. Et generaliter. 16. D. h.* Non enim possunt Iuramenta esse iniquitatis vincula *c. cum contingat. 28. x. de Iurejurand.* II. Præceptis legum contrariatur hoc pactum *d. l. Qui superstitis 94. d. l. pactum dotali. 3.* Ergo nullius est efficaciæ. *arg. d. l. Iurisgentium. 7. §. Ait Pretor. 7. D. h.*

17. Nontantum in filia, quæ dote sua contenta renunciavit hereditati paternæ juratò, valet *d. c. Quamvis. 2. de pact. in 6.* sed & in filio: ubi enim eadem ratio militat, ibi servandum est idem Ius. Non minus à filio Iuramentum est servandum quam à filia. Ratio dubitandi. I. Tantum loquitur. *d. cap. quamvis, de filia:* Et absurdum est, ut, quod de filia statuitur, id ad filium extendatur. *l. Si ita scriptum. 45. pr. in fin. D. de legat. 2.* II. Loquitur *d. c. Quamvis. de Dote,* quæ multa habet singularia & ad filium non potest applicari.

18. Licet nec filia dotem, nec filius propter nuptias donationem vel nihil acceperint, tamen, si Iurejurando sit pactum renunciatorium hereditatis confirmatum, æquè contra Iurisjurandi iis venire non licet. *d. psalm. 15. in fin. c. cum contingat. 28.* Ratio dubitandi. I. In *c. Quamvis. 2.* in quo se omnes fundant, habemus jus exorbitans & singulare, & requirit, ut dos sit data. Et nunquam in iis, qui singulariter sunt recepta, non datur extensio de casu in casum, sed strictissime sunt omnia interpretanda. *l. Quod verò. 14. & l. seq. D. de legib.* Itaque, si dos non sit data, nil il



actum est. II. Absurdum esset, ut suo juramento, quis obligetur ad id, quod pugnat cum natura. Cum natura pugnat & omni naturali ratione, si quid fiat, ex quo liberi non fiant heredes suorum parentum. *l. Cum ratio naturalis. 7. D. de bonis damnator. l. Scripto. 7. §. 1. in fin. D. Si tabb. testam. null. extab.*

19. Si mater, quæ juratò renunciavit hereditati paternæ, obierit antè suum patrem, non præjudicat suis liberis, quia & illi non obstante renunciatione possint admitti æquè ad hereditatem avi materni. Potest enim, si filius exheredatus & exclusus ab hereditate patris moriatur ante suum patrem, nepos admitti ad avi hereditatem *arg. l. si quis filio. 6. D. de injust. rupt. irr. fact. testam. l. si quis posthumor. 9. §. si filium. 2. D. de lib. & posthum. hered. Instituend.* Accedit quod juratæ renunciationes odiosæ sint & stricti juris *arg. l. Quicquid. 99. D. de Verbor. Obligat.* & propterea ita explicandæ, ut magis personales sint, quam in rem conceptæ. *arg. l. ait Pretor. 3. unde Marcellus 3. in fin. l. Nam postquam. 9. §. fin. & ll. seqq. D. de Iurejur. l. Sed & si res. 7. §. si petenti. 7. D. de publican. in rem act.* & ita, quasi hanc habeant conditionem, si hereditas delata fuerit renuncianti. Eâ itaque conditione non existente, omnis vis pacti enervatur. Vide Marant. *disput. 10. num. 8. & seqq. Covarr. in d. c. quamvis. p. 3. in l. §. 2. n. 4.* Ratio dubitandi. I. Renunciationes omnes ut & hæc de quibus agimus, simpliciter factæ, sunt in rem. Et quotiens dubitatur eas magis, in rem esse, quam in personam, docet, Ictus in *l. Iurisdictionum. 7. §. pactorum. 8. D. h.* & consequenter nocere & prodesse heredibus. *l. Tale pactum. 40. pr. D. h.* Per omnes quoque conventiones heredibus consulimus. *l. Veteris. 13. C. de contrah. stipulat. l. si pactum. 9. D. de probat.* II. Factum defuncti tenetur præstare heres. *l. Cum à matre. 14. C. de rei vindicat. l. Heredem. 59. D. de regul. iur.* Quocirca, si liberi sint matris heredes, coguntur idem sequi ejus renunciationes. III. Liberi



beri succedentes avo, jure repræsentationis & jure matris ipsius admittuntur ad successionem. Nov. 118. c. 1. & §. 6. *Institut. de hereditat. que ab intestat.* Itaque jure matris suæ uti debent. *l. Ex qua persona.* 149. D. de Regul. Jur. *l. si non solus.* 10. pr. vers. *nec enim aspernari.* D. *si quis omiff. caus. test.* IV. Dotem, principalem causam, à matre habent ex successionem: quapropter & renunciationes, accessorias dotis causas, sequi eosdem oportet. Iniquum omnino est, ut liberi retineant dotem & fidem à matre datam non liberent.

20. Qui jurato & simpliciter renunciavit hereditati, is etiam Legitimæ renunciavit. Est enim legitima portio hereditatis Nov. 18. c. 1. Nov. 115. c. 3. Quocirca & per hereditatem totam simul transit. Toto enim sublato & quælibet pars tollitur. Qui totum dicit, nihil excipit, uti & qui omne dicit. *l. Iuliano.* 68. pr. D. de legat. 3. & ibi Bald. Rat. dubit. I. Oratione generali non comprehenduntur ea, quæ verisimile est quenquam specialiter noluisse comprehendere. *l. Obligatione.* 6. & seqq. D. de pignorib. De legitima amittenda non videtur cogitasse: cum ea sit naturale debitum, *Author. Hoc amplius.* C. de fidecommiss. quod nemo jactare velle præsumitur. Imò non potest quis renunciare legitimæ cum nemo possit tollere ea quæ sunt à natura & ex jure sanguinis. *l. Iura.* 8. D. de Reg. Jur. II. Legitima non est pars hereditatis, sed bonorum. *l. Cum queritur.* 6. C. de ineffic. Test. *l. Papi-  
nianus.* 8. §. *Quarta.* 9. D. ced. Et consequenter quid aliud quam hereditas: Ex quo sequitur non esse renunciatum legitimæ, si hereditati sit facta renunciatio. Ante omnia enim animadvertendum est, ne conventio in alia re facta in alia noceat. *d. l. si unus.* 27. §. *pacta.* 4. in fin. D. h. l. *Qui cum tutoribus.* 9. §. 1. D. de transact. III. Qui totum testamentum, quo ab hereditate est exclusus, probavit, potest æque petere legitimam. *l. si quando.* 33. §. *Et generaliter.* 2. C. de  
N 5 ineffic.



*inoffic. testam.* Qui verò probat testamentum, quo exclusus est, cum contra id agere posset, renunciat hereditati. I V. Legitimam pater non potest adimere testamento, nec eam gravare. *l. Quoniam in prioribus. 32. C. de inoff.* Ergo nec per contractum. *arg. t. t. Inst. de leg. fus. canin. tollend.*

21. Pactum de jure civili non producit actionem, sed tantum exceptionem *l. Iurisgentium. 7. §. sed cum nulla. 4. D. h. ubi communiter, DD.* Ratio dubitandi. I. Prætor se servaturum pacta edicit. *l. 1. D. h. modò nihil fiat contra bonos mores vel publica jura. d. l. Iurisgentium. 7. §. Ait Prætor. 7. D. h.* Vult autem servare in summo gradu, ut actio detur ex iis. Nec enim verba sine effectu sunt accipienda. *l. 1. §. 1. D. Quod quisque jur. in al. stat.* II. Iuris Textus hoc indicant, *l. Cum mota. 6. C. de Transaction. & similes.* III. Absurdum est, ut ex promissione sua quis non obligetur. *l. 1. D. de constit. pecun. Psalm. 15.* IV. Non potest dari exemplum ullius pacti, in specie sic accepti, ex quo non sit vel non possit esse obligatio & actio. V. Consuetudo contrariatur. Ea vero est observanda & optima legum Interpretes dicitur. *l. si de interpretatione. 37. in fin. D. de legib.*

22. Iure canonico non datur ex pacto nudo actio. Quotiens enim inter Ius Civile & Canonicum expresse non potest probari non videtur esse discrimen *l. 1. 2. x. de oper. nov. num. Vid. Alciat. 5. Parerg. 3. Connan. 5. Comm. 3. num. 6. Fach, 2. controvers. 99.* Ratio dubit. *Ex c. 1. x. h. ubi Antigonus Episcopus ait: aut inita pacta suam obtineant firmitatem aut conventus ecclesiasticam disciplinam sentiat. Et ex c. Qualiter. 3. Eod. ubi alius: Studiosè agendum est, ut ea, quæ promittuntur ipso opere compleantur.* Iuris itaque canonici regula postulat, ut nihil fiat, ex quo violatio fidei impune possit committi, & sic ut pacta valeant & actionem producant. Vide Bologn. *in rubr. C. h. n. 24.* Vide latè Didacum Covarr. *in c. Quamvis. 2. h. in 6.*

23. Pa-



23. Pacta, in continenti adjecta Iudiciis stricti juris, non pariunt actionem id est, non insunt a parte actoris. *l. Iurisgent. 7. §. Quinimò. 5. D. h. l. In bona fidei contractibus. 13. C. h.* Leges n.æ quia tantum loquuntur de contractibus bonæ fidei, certum est excludi contractus stricti Iuris. Absurdum esset, de certa eas specie loqui, si ad omnes æque pertinerent. Vide Donell. *in d. l. In bona fidei. 13. C. h.* Ratio dubitandi. I. Per textum *in l. petens. 27. C. h.* II. Per textum *in l. In conventionalibus. 52. D. verb. oblig.* III. Per textum *in l. lecta. 40. D. de reb. credit.* IV. Per textum *in l. Item, quia conventiones. 4. §. fin. l. in traditionibus. 40. D. h.* Vid. Costal. *in d. l. Lecta. 40. Et ibid.* Duaren. *Gœdd. de contrah. & committ. stipulat. c. 8. n. 37. & seq.* Fachin. 2. *controvers. 98.*

24. In ambiguis pactis interpretatio est facienda contra illum qui ea proposuit. *l. veteribus. 39. D. h. l. Labeo. 21. D. de contrah. Emption.* Debet enim quisque sibi imputare, quod non clarius sit elocutus: quandoquidem aperte suam sententiam potuit declarare. Rationem dubitandi variam vide *disp. nostra 1. thes. 10.*

25. Uti naturalis obligatio jure ipso per justum pactum tollitur, quia vinculum æquitatis, quo solo sustinetur, conventionis æquitate dissolvitur. *l. Stickum. 95. §. Naturalis 4. D. de solutionib.* Ita pactum ipso jure, quia parit tantum naturalem obligationem, tollitur posteriori contrario pacto. Nihil enim tam naturale est, quam ut eo modo quid solvatur, quo colligatum est. *l. Nihil tam. 35. l. Omnia. 100. l. Fore. 153. D. de Regul. Jur. l. Prout quidque. 80. D. & solut.* Hinc rescriptum est oportere nos ex juris & æquitatis ratione pacta novissima simpliciter servare. *l. pacta novissima. 12. C. h.* Vide Donell. *in d. l. Pacta novissima. 12. Zaf. Bolognet. in l. si unus. 27. §. Pactus 2. D. h. & ibid. Anton. Fabr. in rationalib. Rat. dub. I. Ex d. l. si unus. 27. §. pactus. 2. D. h.* II. Pacta sunt facti: quæ facti sunt non possunt ipso jure mutari & infecta fieri. *l. In bello.*



*bello. 12. §. Facti. 2. D. de capt. & postlim. revers.*  
*Vide Cujac. in d. l. si unus. 27. §. pactus. 2.*

## EXERCITIUM XVI.

*Resp. JOANNE KÖNIG,*  
*Basileensi Rauraco.*

*Ex tit. C. De Transactionibus.*

## THESIS PRIMA.

**T**Ransactio, propriè accepta, est conventio de re dubia, dato, retento vel promisso aliquo *l. 1. D. l. si quidem. 24. l. Transactio nulla. 38. C. h. l. post decisionem. 13. C. de furt.* Substantialia ejus sunt. I. Consensus, qui est in conventionione. *l. 1. §. Conventionis. 3. D. de pact. 11. Lis, vel de ea metus l. Cum te proponas. 2. C. l. 1. D. h.* III. Datio, promissio vel retentio alicujus. *d. l. Transactio. 38.* Ratio dubitandi. I. Etiam per sententiam finita dicuntur transacta. *l. Transacta. 229. & l. seq. verbis: ut iudicio terminata. D. de Verbor. significat.* Non ergo Transactio semper est conventio: cum sententia feratur in invitos, uti & iudicium invitis dictatur. *l. inter stipulantem. 83. §. 1. D. de Verbor. obligat.* II. Proximus genus in definitionibus adscribendum esse docent præcepta Logicæ: Dubium non est, quin contractus genus transactionis proximius sit quam conventio: quia conventionis nomen est generalissimum *d. l. 1. §. 3. D. de pactis.* Et contractus est species aliqua conventionis. *d. §. 3.* Multis verò locis probari potest, quod transactio sit contractus, (uti in *l. cum mai. 6. l. si pro fundo. 33. C. h. ubi parit actionem præscriptis verbis.* Actus autem, qui parit actionem præscriptis verbis est contractus innominatus. *l. 1. & seqq. D. de præscript. verb.*) 2. quod & nominatur



netur contractus *l. Cum te transigisse. §. veròis : tamen jē de fide contractus &c. C. h. l. si donationis. 7. C. de his, que vis metusve caus. l. fin. C. de litigios. Unde & Coras. l. Miscellan. 25. definivit esse contractum nominatum : Nomen habet & causam, quia aliquid datur, promittitur vel retinetur, ut adversarius à lite recedat. III. Non semper est transactio de re dubia & incerta, sed quandoque de certa. *l. Lucius 78. in fin. D. ad SC. Trebell. quo loco nulla fuit quæstio de hereditate. l. si de re certa. 31. C. h.**

2. Procurator, qui liberam habet, secundum formam *l. Creditor. 60. §. fin. D. mandat. administrandi potestatem, rectè transigit. arg. l. 58. & seq. D. de procuratorib. c. 4. eod. in 6.* Ei verò, cui universorum bonorum administratio tantum & simpliciter est demandata, non est permillum transigere. *l. Mandato generali. 60. D. de Procurator. arg. l. Procurator totorum. 63. D. eod.* Ratio dubitandi. I. Is, qui liberè potest administrare, non potest transigere, quandoquidem alienare nequit. *d. l. Procurator totorum.* Ubi verò deest potestas alienandi, ibi & deest facultas transigendi, cum transactio sit species alienationis. *l. non solum 4. C. de prad. & aliis reb. minor.* II. Etiam is, qui simplex universorum bonorum est Procurator, potest transigere cum possit alienare: *l. Qua ratione. 9. §. nihil autem interest. 4. D. de acquir. rer. domin. & de ferre jusjurandum. l. Iusjurandum. 17. §. fin. & ll. seqq. D. de Iurejurand.* Et pacisci in detrimentum Domini. *l. Rescriptum 10. §. fin. & ll. seqq. D. de pact.* Vid. Donnell. 4. Comment. 15. Duaren. in *l. 1. §. per Procuratorem. 20. D. de acquir. vel amitt. possess.* Cujac. in *d. l. 10. §. fin. D. de pact.* D. Bus. in *l. nulli Procuratorum. 13. D. h. n. 3.*

3. Syndici & administratores Civitatum rectè transigunt, modò nihil ambitiosè remittant *l. Præses Provincia. 12. C. h. l. Item Magistri. 14. D. de pact.* Undè colligi potest, eos habere mandatum cum libera potestate



testate agendi: Uti & sentiunt Bald. Fulgos. Donell. in d. l. *præses*. 12. Gail. 2. *Obs.* 72. n. 11. Ratio dubit. Non aliter possunt Defensores Municipum vel cuiusvis corporis deferre Iusjurandum, quam si ad hoc habeant speciale mandatum. l. *Iusjurandum*. 34. §. 1. D. de *Iurejur.* ergò nec transigere: cum iusjurandum veram speciem transactionis contineat. l. *Iusjurandum*. 2. D. *Eod.*

4. Tutores vel curatores possunt transigere, modò per transactionem id non alienent, quod sine decreto nequit distrahi. l. *non solum*. 4. C. de *præd. & aliis reb. minor. sine decret.* non alien. Possunt verò & transactiones facere, siquidem jus liquidum non remittant, & nihil ex jure eorum, quorum Tutelæ & Curæ sunt præfetti, diminuunt. l. *Lucius Titius*. 46. §. *fin. versic.* non etiam donare. D. de *administrat. tutor.* Ratio dubit. I. Sunt vice dominorum. l. *Adea*. § 7. D. de *Regul. iur.* Domini autem vel, qui vice dominorum sunt, possunt transigere etiam alienando. arg. l. *Qua ratione*. 9. §. *nihil autem*. 4. D. de *Acquir. rer. domin.* Adde Thes. 3. hic. II. Ex, l. *si pignore*. § 4. §. *fin.* l. *Interdum*. § 6. §. *Qui tutelam*. 4. D. de *fuit.* Quibus in loci indistinctè permittitur Tutori vel curatori transigere. Vide de hac re Gail. 2. *Observat.* 72.

5. De bonis Castrensibus vel quasi non est patri permissum, quoties id filio nocet, transigere: quia in iis filius est loco patrisfamilias, ut ipse ea bona pro libitu suo possit administrare. l. *usque ad quantitatem* 2. D. ad *SC. macedon.* Idem recipiendum est in bonis adventitiis, in quibus patri ususfructus est ademptus & administratio *Novell.* 117. C. 1. §. 1. In iis enim pater pro extraneo est reputandus. In bonis adventitiis, in quibus habet pater ususfructum non administrationem, potest valere transactio, quandiu ususfructus durat. De iis adventitiis, in quibus patri non est ususfructus, sed administratio, frustra transigit pater in necem filii, hoc est, ut bona diminueat: alienare



nare enim nihil ex iis potest. *l. Cum oportet 6. §. Non autem 2. C. de bon. qua liber.* De iis, quæ sunt peculii profectitii, libere potest transigere pater: quia hoc peculium totum ejus est. *arg. §. 1. Inst. Per quas person. cuique acquirat.* Ratio dubitandi. I. In bonis, quorum ususfructus est ademptus patri, non autem administratio, patri nihil aliud est denegatum, quam alienatio & hypothecæ datio *d. l. 6. §. 2.* Ergò non transactio. Pater earum rerum habet plenissimam potestatem, si non utendi fruendi, saltem gubernandi, adeò ut administratio sit impunita, & filiusfamilias non possit vetare ullo modo, qua ratione pater velit bona administrare. *d. l. Cum oportet. 6. §. Non autem 2. versic. Sed tantummodo.* II. Imò licet de omnibus bonis filiis transigere patri. Cum sit tantum prohibita ei transactio de bonis filii emancipati. *l. De re filiorum. 10. D. h.* argumento à sensu contrario ducto, quod fortissimum esse dicitur. *l. 1. D. de offic. ejus, cui mand. est jurisd. l. 12. D. de Iudic. 2.* Cum & alienare possit ex causa justa. *l. Cum non solum. 1. §. Sin autem as alienam. 4. versic. Sin autem non habeat. C. de bon. qua liber.*

6. Inter res, de quibus transigere non est permis-  
sum, non simpliciter referendæ sunt causæ matrimo-  
niales: verum præstat distinguere. Si de eodem legi-  
timè contracto agatur, non valet transactio, quæ ad  
dissolutionem ejusdem est directa, nisi fiat ex causa  
adulterii vel malitiôsæ desertionis: quandoquidem ob  
alias causas non potest dissolvi, Iure divino. *Ma-  
thæi. 5. v. 32. & 19. v. 9. Luc. 16. v. 18. add. v. ad  
Corinth. 7. 10.* quod sequimur. Si verò de contrahen-  
do tractetur, vires habebit omnis transactio, sive per  
eam matrimonium procedat sive non: modò nihil fiat  
contra veritatem ejus, quod actum est. Vide Alciat.  
*in l. fin. C. h. Beust. de sponsal. & matrim. p. 1. c. 29.  
& seqq.* Ratio dubitandi. I. Imò nunquam tolera-  
tur transactio, quæ facit dissolutionem conjugii. *c.  
final. x. h.* II. Matrimonium est juris publici. *Arg. l.*

Rei-



*Reipublicæ. 2. D. de iur. dot. l. 1. D. Solut. matrim.* Nihil enim tam publicum, cum ex matrimoniis non tantum respublicæ conseruentur, sed & universaliter ipsum genus humanum. *Nov. 22. in præfat.* De rebus verò, quæ sunt juris publici, frustra fit transactio. *l. ius publicum. 38. D. de pact.* Nec etiam valet stipulatio, qua coarctatur ratio contrahendi matrimonii. *l. Titia. 134. pr. D. de Verbor. Obligat.*

7. In Criminibus capitalibus transactio non est prohibita. *l. Transigere. 18. C. b. Ignoscendum enim est illi, qui qualiter qualiter redimit sanguinem. l. fin. D. de prevaricat. l. 1. D. de bon. eor.* Vide Delr. latè in *d. l. Transigere. & ibid. Arumæ.* disputatione ad *d. l. singulari.* Ratio dubitandi. I. De publica causa fieri nequit transactio, sed tantum de privata. *l. Iurisgent. 7. §. si paciscar. 14. & §. Et Generaliter. 16. D. de pact.* Crimina verò capitalia ad iudicia publica pertinent. *l. Publicorum. 2. D. de public. Iudic. junct. l. 1. Ibid.* II. Qui ab accusatione desistit, incidit in SC. Turpilianum, & consequenter fit infamis & punitur extra ordinem. *l. si pro eo. 2. c. Ad SC. Turpill. junct. l. 1. l. ab accusatione. 6. D. eod.* III. Nihil est iniquius, quàm, ut delinquentes poenis eximantur per transactiones: cum publicè expediat delicta puniri. *l. Ita vulneratus. 51. §. 1. D. ad l. Aquil.* Undè & rigidè constitutum est & observatum fuit, ut, qui accusant, sese usque ad sententiam in accusatione perseveraturos promittant, & poenæ Talionis se subiciant. *l. si cui. 7. pr. & §. 1. D. de accusat.* IV. Pro confesso habetur, qui transigit. *l. Quoniam. 5. D. de his, qui notant. infam.* In confessum nullæ aliæ sunt Iudicis partes, quam ut condemnatur. *l. Proinde. 25. §. fin. D. ad l. Aquil.* Et si transigens sit condemnandus, nemo transactionem esse permissam dixerit: cum, quod punitur, non fiat lege permittente. *l. Grachus. 4. C. ad l. Iul. de adult.* Vide Hotomann. *Illustr. quest. 23.*

8. Capitalia crimina intelligimus in *d. l. Transigere. 18.* quæ



quæ ultimi supplicii pœnam ingerunt. Id indicant verba. *Quæ pœnam sanguinis ingerunt, in d. l. Transfigere in fin.* Idem volunt Textus in l. 1. *D. de bon. eor. l. fin. D. de pravar.* quibus sanguinis fit mentio. Vide Delr. in d. l. *Transfigere.* Connan. 5. *Comm.* 7. Cujac. 6. *Observat.* 11. Hœnon. *diff.* 5. *thes.* 7. Non itaque habebit *d. lex. Transfigere.* locum in pœna fustigationis, membri mutilationis, infamix, vel alia simili. Ratio dubitandi. I. Capitalia sunt, in quibus pœna est vel mors naturalis vel civilis. *d. l. Publicorum.* 2. *D. de public. Iudic. §. Publicorum.* 2. *Inst. eod. l. Rei capitalis. l. capitalum* 28. *D. de pœn.* Quod in hac causa admittendum est, quia interpretatione legum pœnæ molliendæ sunt potius, quam asperandæ *l. Interpretatione.* 42. *D. de pœn.* Pœnæ autem legum molliuntur, si Transactiones non nimium coarctentur. II. Imò & sunt capitalia, in quibus de fama & existimatione controvertitur. *l. licet.* 103. *D. de verbor. significat.* Vid. Clar. §. *fin. sent.* 4. q. 58. 9. In parricidio & Crimine læsæ majestatis potest fieri transactio. Non enim hæc Crimina excipiuntur, sed tantum adulterium: hæc verò exceptio magis confirmat regulam in casibus non exceptis. Est deinde & eadem ratio, ut Reus suum redimat sanguinem. *d. l. 1. D. de bonis eor. d. l. fin. D. de pravaricat.* Ratio dubitandi. I. In hisce criminibus conscii puniuntur. *l. Vtrum.* 6. *D. Ad l. Pompej. de Parricid. §. Quisquis.* 5. §. *Id quod.* 6. *C. ad l. Iul. Majestat.* II. Horum Criminum atrocitas satis manifeste excludit omne jus ac concessionem transactionum. Vide DD. in d. l. *Transfigere.* III. Ex *l. fin. circa fin. C. de abolition.*

10. Non distinguo inter reum & actorem, nec inter accusationem inchoatam & inchoandam. Textus enim in d. l. *Transfigere.* generalis est. DD. in d. l. 18. Ratio dubitandi. I. Non in tanto periculo est Accusator, in quanto Reus: Cessat enim hodiè talionis pœna Clar. 4. *sentent. §. fin. q. 81.* Adeoque in accusatore non viget ratio *d. l. Transfigere*, quæ est in d. l. 1.

Q

D. de



*D. de bon. eorum.* II. Qui ob non accusandum pecuniam accipit, tenetur concussionis. *l. 2. D. de concuss.* III. Cum accusatio est instituta, non est in potestate accusatoris Iudicium deferere: Nemini enim permiffum est defistere ab inchoata lite sine abolitione. *d. 1. §. si quis autem. 7. D. ad SC. Turpill. Vide Hotom. d. quæst. 23. Donell. in d. l. 18.*

II. Excipitur à regula adulterium, quatenus capitale est Crimen. *d. l. Transigere l. De Crimine. 10. C. Ad l. Iul. de adult.* Sin autem non sit capitale propter regulam in secunda parte *d. l. Transigere.* non erit permiffa de eo pactio vel transactio. *DD. ll. Ratio, Cur excipiat, est Fæditas ejus criminis, & gravitas, defectusque probationum, quia clam solet committi. Ratio dubitandi. I. In læsa Majestate, Parricidio & similibus major atrocitas, fæditas. Nec etiam ea solent nisi remotis arbitris perpetrari. II. Imponitur illis, qui accusaturi sunt adulterum, ut pactio vel transactio crimen hoc aboleant l. Quamvis. 30. C. ad l. Iul. de adulter. l. Abolitio. 2. in fin. C. de abolition.*

12. In criminibus publicis, quæ sanguinis poenam non ingerunt, transigere non licet. Textus est expressus in *d. l. Transigere. 10. in fin.* Et in his cessat ratio, ob quam de capitalibus transigere est permiffum. *d. l. 1. D. de bon. eor. l. fin. D. de pravaric. Delr. & Communiter DD. in d. l. Transigere.* Ratio dubitandi. I. Æquitas & bonum publicum suadent contrarium. Magis enim interest Reip. accusationes de capitalibus non tolli, quam de non capitalibus. Quo enim delicta sunt atrociora eo minus impunita esse debent. *l. Perspiciendum. 11. D. de pen. arg. l. fin. C. de appellat.* II. Non est indictum Transactionibus sed sordidis concussionibus. *l. 1. §. sed & constituto. 3. in fin. D. de calumniat. Vid. Hotomann. d. quæst. 20. 23.*

13. Verba, *Citra falsi accusationem,* sic sunt in *d. l. Transigere* accipienda, ut non excipiat per ea falsum sed is, qui tranfegit de non capitalibus, incidat in crimen falsi



falsi. Citra enim ordinario significat non *Præter*, sed *sine*, cum apud hosce, Impp. qui hujus *l. Transigere*. Auctores fuere, *l. si ex precio*. 6. *Citra vinculum stipulationis* C. *Si cert. petat. l. Si precium*. 19. verb. *Citra mandatum*. C. *de procurator. l. Nullo*. 24. verb. *citra beneficium actionis* C. *de Rei vindicat. l. Cum citra fidem etiam instrumentorum* 15. C. *de Iur. dotium*. tum alios Impp. & Ictos veteres uti patet Ex *l. Quamvis*. 3. vers. 6. *citra vinculum stipulationis*. C. *de usur. l. Eos qui* 28. vers. *Cæteros*. verb. *Citra stipulationem*. *l. 1. verb. citra Domini voluntatem*. C. *Si alien. res pign. dat. sit. l. Magnam* 12. verb. *citra ullam admonitionem*. D. *de contrah. & committ. stipulat. l. Falsus*. 19. verb. *citra Domini voluntatem*. C. *de fuit. l. peremptorias*. 2. verb. *citra remedium appellationis*. C. *Sentent. res. non poss. l. Fin. §. Ipsum* 5. vers. *Filiis*. verb. *citra voluntatem* C. *de bon. q. lib. l. 1. verb. citra fraudem*. C. *de jur. Fisco. l. 1. §. 1. verb. citra conventionem*. D. *de pignorib. l. Servus ea lege*. 7. verb. *Citra stipulationem*. D. *de serv. ex portand. l. observare*. 6. verb. *citra cause cognitionem*. D. *de curator furios. l. ut sit*. 31. verb. *citra societatem*. D. *pro soc. l. fin. verb. citra delegationem*. D. *de in diem addict. l. f. verb. citra periculum*. D. *de public. Iudic. l. pro herede*. 20. §. *Papinianus*. 4. in fin. verb. *citra nomen & jus heredis*. D. *de acq. vel omitt. hered. Add. l. 1. §. 1. verb. Citra appellationem*. D. *de feriis. l. Cum hi*. 8. §. *si Prætor*. 17. verb. *Citra cause cognitionem*. D. *h. l. In Cause*. 16. pr. D. *de Minorib. l. 1. §. 1. D. Que sentent. fin. appellat. l. Spurii* 6. §. *Qui Iudicis*. 3. D. *de Decurion. Vid. Donell. in d. l. Transigere. n. 16. Hotoman. d. quest. 23. Ratio dubit. I. Citra significat Præter in jure. l. fin. verb. citra precii estimationem*. D. *de calumniatorib. II. Pugnat cum ratione juris, ut qui transigit, teneatur falsi*: Nullum enim crimen, nullum falsitatem committit in transigendo arg. *l. 1. D. Ad. l. Cornel. de fals. l. divus. 14. D. Ad. l. Cornel. de scariis. Vid. Gædd. de contrah. & committ. stipulat. cap. 6. n. 160. Cujac. 6. observat. 11. Fachin. 1. contrav. 9. Delr. in d. l. Transigere.*

14. Itaque de crimine falsi, si capitale supplicium

O 2

fit in-



fit infligendum, uti aliquando id fieri oportet, *l. Vbi falsi. 22. circa finem: C. ad l. Cornel. de Fals. l. 1. in fin. in pr. D. Eod. potest transigi, non verò, si sanguinis poena non sit ingerenda. d. l. Transigere.* Ratio dubitandi, licet regularitur de Falso transigere, uti patet. I. Ex *l. Polla. 2. C. de his, quæ ut indign.* II. Ex *l. Ipse significas. 7. Ad l. Cornel. de fidei. 42. C. b.* Nec ratio est obscura, quia privata Damni causa solet in falso concurrere cum publica accusatione. Vide Cujac. *d. observ. 11.*

15. Non etiam licet de criminibus non capitalibus, nullo dato, retento aut promisso, pacisci, non enim in SC. Turpill. distinguitur, utrum quis gratis an data pecunia paciscatur, sed quæritur tantum ad destiterit, *l. 1. §. si quis autem. 7. l. In Senatusconsultum. 15. D. ad SC. Turpill.* Etiam is, qui paciscitur puniendus est tanquam prævaricator in publicis Iudiciis. *l. De crimine 10. C. ad l. Iul. de adulter.* Ratio dubitandi. I. Ipso jure tolluntur accusationes criminum per pacta gratuita. *l. Si tibi 17. §. 1. D. de pact.* II. Non, qui gratuito est pactus, fit ex crimine infamis & pro confesso habetur, sed qui dato precio turpiter depectus est & transigit. *l. Athletas 4. §. fin. l. seq. & l. furti. 6. §. Pactusque 3. D. de his, qui notant. infam.* III. Cum in fin. d. l. Transigere ubi de non capitalibus agitur, non fiat mentio pacti, sed tantum Transactionis: non id de pacto accipi potest: cum ex verbis intentio sit colligenda. *l. Servius. 7. §. Labeo. 2. D. de supell. legat.*

16. De privatis delictis transigere non licet sine infamia Rei. *d. l. Furti. 6. §. pactusque 3. junct. l. 1. ibid. & d. l. Athletas 4. §. fin. D. de his, qui notant. infam.* habetur enim Reus transigens pro confesso *l. Quoniam. 5. D. Eod.* Pacisci autem est concessum. *d. l. Si tibi decem 17. §. 1. D. de pact.* Ratio dubit. I. Etiam is, qui paciscitur sine precio agnoscit delictum & pro confesso est habendus. II. Satius est, distinguere inter litem contestatam & non contestatam. Ut hoc modo  
vale



valeat transactio, non illo. Propterea enim in privatis est illicita transactio, quia transigens videtur confiteri. *d. l. Quoniam. 5.* Pro confesso autem habetur qui in iudicio post litem contestam est confessus. *l. Electio. 26. §. neque heredi. 5. versic. Et ideo. D. de noxal. action.* Vnde sequitur; quod, uti ante contestationem litis nemo sibi præjudicat sua vera confessione *d. vers.* Et ideo nemo præjudicium sibi faciat sua transactionem, ex qua tantum præsumitur confessio. III. Imo præstaret, distinguere inter actionem ex privatis delictis criminalem & civilem ut in hac teneat transactio, cum de re privata fiat: non in illa, cum fiat de re vel fisci, quando fisco est applicanda mulcta, vel publica, quotiens de pœna corporali vel simili agitur. De Fiscis autem vel publica re non licet privatis transigere. *l. Inter. 83. §. sacram. 5. D. de verbor. obligat. l. Iurisgent. 7. §. si paciscar. 14. §. Et generaliter. 16. D. de pact.* Vide Alciat. Gilken. in *d. l. Transigere. Fachin. 1. controuv. 9.*

17. De his controversiis, quæ ex testamento proficiuntur, neque transigi, neque exquiri veritas aliter potest, quam inspectis verbis testamenti. *l. De his 6. D. h. & ibi DD. l. 1. §. 1. Testam. quemadm. apertiant.* præstat itaque, cum instrumentum transactionis concipitur, fieri mentionem inspectionis tabularum, *Gail. 2. Observ. 139. n. 10.* Ratio dubitandi. I. Vallet transactio in genere, licet instrumenta non sint visa tempore transactionis: imò ea sub prætextu instrumenti, cujus nomine venit testamentum, post reperti non rescinditur *l. Sub pretextu. 19. C. h.* II. Non potest iusta dari ratio *d. l. De his. 6.* cum permissum sit de omnibus pacisci & transigere, quæ non ad læsionem publicam pertinent, sed ad rem familiarem. *d. l. Iurisgentium. 7. §. Si paciscar. 14.* & favori pro se introducto renunciare *l. pen. C. de pactis.* convenientius ergo videtur sentire Cujac. in *l. 1. in fin. D. h.* hanc legem esse spuriam & alieno loco positam. Referenda potius est ad sententias Iudicum, uti patet ex *l. 1. §. 1.*



cujus est idem Gajus *ad edict. provinc. lib. 17.* author  
 18. Non dubitandum est, quin *d. lex. De his.* lo-  
 cum habeat in Codicillis & testamento nuncupativo.  
 Est enim eadem ratio, ne, vel fenestra malitiis aperia-  
 tur. *l. In fundo. 38. D. de Rei vindicat.* vel impediatur  
 ultima voluntatis plenissimus certusque exitus ejusque  
 executio *l. Vel negare. 5. D. Testament. quemadm. aper.*  
 ac honor Defuncto debitus subtrahatur. Ratio dubit.  
*l. Loquuntur textus in d. l. De his. 6. & in d. l. 1. §. 1.* tan-  
 tum de testamento: Testamenti autem nomine codi-  
 cillus non venit. *l. Si idem. 7. C. de Codicill.* II. Ineptum  
 est de testamento nuncupativo id statui, cum id fiat  
 sine scripto, tantum viva voce, adeo ut verba testamen-  
 ti inspicere vel cognosci non possint. Vide Alberic. Fulgof  
*in d. l. De his. 6. Borcholt. de Transact. c. 3. n. 16. & seqq.*

19. Renunciari non potest præcepto *d. l. de his. 6.*  
 Ratio enim & à publico jure, & ab honestate & ho-  
 nore, qui voluntati Testatoris ultimæ defertur, pe-  
 titur. Non autem valet renunciatio juris publici. *l. Ius  
 Publicum. D. de pact.* Non habet vires ullum pactum,  
 quod est contra leges. *l. Iurifigentium. 7. §. Ait prætor. 7.  
 D. de pact.* Vide Bartol. *in d. l. D. his. Borcholt. d. c. 3.  
 n. 21. Busf. ad d. l. 6. n. 5.* Ratio dubitandi. Potest  
 fieri renunciatio nostri juris *l. pen. C. de pact.* Nec de  
 quo alio hic agitur, quam de commodo & utilitate  
 privati transigentis. Publicè quidem interest ex con-  
 sequentia, sed non directò nihilque turpitudinis hæc res  
 habet. Non nimis subtiliter justos esse oportet: Solet  
 perniciosè errari in quæstionibus, quæ sunt de æquo &  
 bono sub nimia subtilitate. *l. si servum. 91. §. Sequitur.  
 versic. Esse enim hanc quæstionem. D. de verbor. obligat. l.  
 in. C. ut actio. ab hered. & contr. hered.* Vide Gloss. *in  
 d. l. 6. ibid. Anton. Fabr. in fin.*

20. Qui transigit de iis, quæ ex testamento debe-  
 bantur, non videtur renunciassè relictis in Codicillis  
 post repertis. *l. Impp. 3. §. Cum transactio. 1. & ibi  
 Castrens. l. Qui cum tutoribus. 9. §. 1. l. Non est servendus.*



12. *in fin. D. h.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. sub Prætex-  
tu. 19. C. h.* II. Ex *l. Lucius. 78. § fin. D. ad SC. Trebell.*  
III. Testamento facto, Codicilli sequuntur jus & cau-  
sam testamenti *l. ab intestato. 16. C. de jur. Codicill.* Cum  
itaque de Testamento est transactum, videtur & de  
Codicillis esse transactum. IV. Qui de hereditate  
in testamento relicta transegit, non potest petere fi-  
deicommissum in Codicillis relictum. *l. Qui Romæ. 122.  
§. fin. D. de verbor. Obligat.*

21. Receptum est, quod transigi non possit, nisi  
prætorum auctore, de alimentis futuris, testamento  
vel alia ultima voluntate relictis. *l. Cum hi, quibus. 8.  
princ. & §. 1. D. l. De alimentis. 8. l. h.* Aequissima omni-  
nò hujus juris est ratio, 1. In Defuncti pietate. 2. Ne  
præsenti modico contenti facile transigant, & postea in-  
edia laborent ii, quibus alimenta sunt relicta. *d. l. Cum  
hi. pr.* Verum, si ex contractu constituta sint, non in-  
pedietur Transactio, licet Prætor auctor non fuerit.  
*d. l. Cum hi. 8. §. 1. ibi Scipio Gentil.* Ratio dubitandi.  
I. Eadem est in donatione inter vivos, imò major  
pietas. Piissimi enim homines semper etiam in vita  
aliis bene faciunt: improbi & avari tum demum, cum  
moriuntur: ac deinde & in donatis inter vivos alimen-  
tis, donatarii ad egestatem perducuntur, si modicum  
sibi repræsentatum statim malint, quam suis diebus  
portionculas accipere. II. *In d. l. De alimentis. 8. C. h.*  
qua jus novissimum continetur, generaliter & sine ullo  
distinctione causæ, ex qua debeantur, definitum, quod  
sine Prætor vel Præsides interposita transactio nulla au-  
thoritate juris censeatur. Vid. Robert. *lib. 4. sent. 19.*

22. Uti transactio de alimentis relictis ac futuris  
non valet, ita nec pactio gratuita. 1. Est eadem ratio  
pacti & transactionis, vel major, quia qui paciscitur,  
nihil consequitur, qui transigit semper aliquid retinet  
vel accipit. *l. Transactio nullo. 38. C. h.* 11. Non licet  
Prætori donationis causa consentire in transactionem.  
*d. l. Cum hi. 8. §. si Prætor. 17.* Vide Hotomann. *Cu-*



jac. Baron. in d. l. Cum hi. 8. Coler. de aliment. lib. 2. c. 8. n. 48. & seq. Ratio dubitandi. I. Jus hoc dealimentis, positivum & exorbitans, ad alias causas non est extendendum. arg. l. Quod verò. 14. & seqq. D. de legib. II. Absurdum est, si legatarius non posset repudiare legatum sed cogeretur invitus id admittere: quod est inauditum. III. Durum nimis est, ut quis rerum suarum non sit liberrimus moderator & arbiter. l. in remandata. 21. C. mandat. & illicitum dicatur, quod non invenitur esse prohibitum lege. arg. l. Mutus. 43. §. 1. D. de procurat. Vide Donell. in d. l. De alimentis 8. C. h. Connan. lib. 5. Comm. 7. n. 7. Scipion. Gentil. de aliment. n. 4.

23. Non parit Jure Civili actionem Transactio, si nudo pacto sit facta, sed exceptionem tantum. Nec etiam ipso jure priorem actionem tollit, nisi aquiliana stipulatione sit confirmata. l. sive apud acta. 28. l. si causa. 32. C. h. Ratio dubitandi. I. In Transactione est causa justa obligationis. Hoc enim ipsum, quod à lite disceditur, causa est. l. in summa. 65. §. 1. D. de cond. Indebit. Ubi autem est causa obligandi, ibi est justa obligatio. l. Iurisperitum. 7. §. 1. & seq. D. de Pact. II. Non minorem habet efficaciam Transactio, quam sententia. l. Non minorem. 20. C. h. Ex sententia autem dari actionem palam est. l. Actori. 8. C. de reb. Credit. & paratam executionem leges concedunt. III. Datur actio præscriptis verbis ex transactione. l. Cum mota 6. C. 6. Cui non obstat. l. si instituta. 27. C. de inoff. Actio verò præscriptis verbis efficax est. t. t. ff. de præscript. verb. IV. Consuetudine, quæ est optima legum Interpret. l. si de interpretatione. 37. D. de legib. confirmatum est, actionem dari ex qualibet justo pacto, & maximè ex transactione. Borcholt. d. pact. c. ult. n. ult. Wesembec. in paratit. de pact. n. 9. Gudelin. de jure noviss. lib. 3. c. 5. in fin.

24. Cum pœnalis stipulatio est transactioni subdita, non potest simul quis pœnam petere & commo-  
modo



modo transactionis frui. Id enim est iniquum. *l. Rescriptum. 10. §. 1. D. de pact. l. Vbi pactum. 40. C. h. l. Eleganter. 23. §. si quis post. 3. D. de condict. Indeb. l. Apud Celsum. 4. §. labeo. 7. D. de dolim al. & met. except. Vide Duaren. c. 6. in fin. D. ad h. tit. Donell. in d. l. ubi pactum. 40. num. 9. Hotomann. illustr. quæst. 10. Ratio dubitandi. I. Ex *l. pen. D. Ex l. Cum proponas. 17. C. h.* II. Ex *l. Qui Roma. 112. §. fin. D. de verbor. Obligat. Vid. Azon. in summa. de transact. Gloss. in d. l. Cum proponas. 17. & l. ubi. 40. C. h.**

25. In transactione, perquam enormiter quis est læsus, agi potest ex *l. Rem majoris. 2. C. de Rescindend. vendit.* Quandoquidem est iniquum, ut tantoperè quis cum alterius damno locupletaretur. *l. Nam hoc natura. 14. D. de condict. indebit. & quidem ex dolo, qui in ipsa re est. l. si quis cum aliter. 36. D. de verbor. Oblig.* Cum transactio dolo facta non habeat vires. *l. si superflite. 5. C. de dolo.* Accedit ad probationem hujus sententiæ. *l. in summa. 65. §. 1. D. de condict. Indebit.* quod transactio sit loco venditionis, cum per eam æstimatio litis fiat. *l. sed & si. 7. §. 1. D. de public. in rem. action. l. 1. l. Litis. 3. D. pro emtor.* Vide Pinell. in d. l. Rem majoris. 2. part. 1. c. 4. n. 13. & seqq. Fachin. 2. Controv. 26. Ratio dubitandi. I. Ex d. l. in summa. 65. §. 1. II. Ex *l. Lucius. 78. §. fin. D. ad SC. Trebellian.* III. Loquitur tantum. d. l. Rem majoris. 2. de venditione, quæ est contractus bonæ fidei, & continet jus exorbitans, quod ad alios casus & contractus non potest referri. *arg. l. Quod verò. 14. & seqq. D. de legib.* Transactio autem est stricti Juris. *arg. §. actionib. & consequenter non admittit, ut quid suppleatur ex bono & æquo. arg. l. Quicquid. 99. D. de verb. Oblig.* IV. Rescripto nullo & constitutione potest transactio semel facta resuscitari *l. Causas. 16. C. h.* Ergò nec Rescripto, quod est in d. l. Rem majoris. 2. V. Non potest fieri æstimatio vera litis, quæ est incerta, cujusque est dubius eventus *l. 1. D. h. Si dicatur, quod debeat spectari id, de quo*



quo postea constiterit, objicietur rescriptum *in l. si voluntate. 8. C. de rescind. vendit.* quod monet habendam esse rationem precii, quod haberi potest tempore contractus, vel rescriptum *in l. sub preteritu. 19. C. h.* quod monet ob instrumenta, uti & *in l. sub preteritu. 29. C. h.* ob species, quæ post reperiuntur, non posse rescindi transactionem bona fide initam. Si dicatur præsens tempus esse attendendum, objicietur, quod omnia sunt incerta ac dubia, quæ non habent ex re ipsa certum æstimium, ut supra dictum. VI. In dubio magis dicemus actum vires & effectum habere. *l. 12. l. 21. D. de reb. dub. Vide Connan. 7. Comment. 9. Donnell. in d. l. Rem majoris. n. 22.*

## EXERCITIUM XVII.

Resp. CORNELIO TOLL,  
Lugdunensi Batavo.

*Ex tit. C. & D. de postulando.*

## THESIS PRIMA.

Postulare est, desiderium suum vel amici sui in jure apud eum, qui Jurisdictioni præest, vel alterius desiderio contradicere. *l. 1. §. postulare. D. h. l. Dies cautioni. 4. §. hoc autem 8. vers. Postulari. 1. de damn. insect.* Postulare verò non est idem, quod Advocatum agere. Cum Advocatus semper in aliena causa sit occupatus: & qui postulat, etiam in propria lite desiderium exponat. Ratio dubitandæ. Non tantum postulare quis dicitur in Jure & coram eo, qui Tribunal habet, sive Jurisdictioni præest, sed & coram pedaneo judice & in judicio. *d. l. 1. §. secundo loco. 5. versic. Item Scito. D. h.* Pedaneus verò non habet Tribunal, nec jurisdictionem. *l. ult. C. ubi & apud quem cognit. in integr. &c.* Vid. Duar. 1. *diff. 1.*

2. Eodem.



2. Fœmina honesta & verecunda non est admittenda ad postulandum pro aliis. *d. l. 1. §. secundo loco. 5. versic. sexum.* Contra pudicitiam sexui congruentem facit, quæ se alienis causis immiscet, & ita in publicum prodit. *l. vers. sexum.* DD. in *l. fœmine. 2. D. de Reg. Jur.* Ratio dubitandi. I. Cessat in tali fœmina honesta ratio prohibitionis, expressa. *d. versic. sexum.* Ratione autem cessante & cessat ipsum jus. *l. Illud. 32. l. D. Ad. l. aquil. II.* Iniquum est, ut propter impudentiam unius fœminæ, cuius nomen est in *d. l. 1. §. 5.* omnes optimæ fœminæ arceantur, ceu indignæ. *arg. l. spurii. 6. vers. non enim D. de Decur.*

3. Qui se obligavit, ut contra aliquem non postulet, uti postulare non potest, quandoquidem fidem suam nequit fallere. *l. 1. D. de const. pecun.* ita nec consilium adversario privatim suggerere. Est enim utriusq; causæ, & postulandi & consulendi, in hac re eadem ratio. Nec licet fraudem contractui facere; Fraus autem fit, cum quis verba amplexus contra alterius, cum quo contraxit, nititur voluntatem. *l. Non est dubium. 5. C. l. contra 29. & l. Fraus enim legi. 30. D. de legib. Vid. Buf in l. 1. n. 4. D. h.* Ratio dubit. I. Nemo potest se obligare, ne contra aliquem postulet; cum postulare sit publici juris & aliquando necessitatis, nec tam sit in potestate Advocati quam ejus, qui Iurisdictioni præst. Prætor enim dat petentibus Advocatum *d. l. 1. §. Aie prætor. 4. vel Præses aut Proconsul. l. Moris est. 9. pr. & §§. seqq. D. de pan. l. Nec quicquid. 19. §. Advocatos. 5. D. de offic. proconsf.* Nec Consistere possunt ab una parte Advocati plures, nec petentibus possunt denegare officium suum. *l. Providendum. 7. C. h.* Siquidem verò obligatio de non postulando contra aliquem sit nullius momenti, non debet dubitari quin consulere eo casu sit permissum. Id enim, quod nullum habet effectum, non poterit in aliis præstare impedimentum. II. Diversa sunt postulare & consulere; Postulat, qui vocis suæ munimine publicè causam tuetur. *d. l. 1. §. Post-*



§. *Postulare*. 2. Consulit, qui privatim de jure responder. Vid. Bartol. in d. §. *postulare*. 2. III. Posset potius distinguui inter eum, qui postquam secreta causæ cognovit, ea pandit alteri in consilio, & eum, qui simpliciter fidem suam dedit de non postulando contra aliquem, cum ei causæ intima non sint cognita: ut ille consulere non possit, quoniam est ex ea causa prævaricationis Reus. l. 1. D. de prævaricat. l. prævaricatores. 212. D. de verbor. Signif. hic verò possit, cum non prævaricetur ad. l. & nihil faciat contra pactum: strictissime enim hujusmodi conventiones accipiuntur. l. Quicquid. 99. D. de verbor. Oblig.

4. Quibus postulationibus interdicitur ad certum tempus, ii elapso tempore ad munus postulandi possunt redire: nec distinguitur, quo crimine silentium sit irrogatum, ne pœna tempore determinata contra sententiæ fidem ulterius porrigatur. l. Imperator. 8. D. h. l. 1. C. de his, qui in exil. d. vel ord. mot. sunt. Duaren. 1. pen. h. Ratio dubitandi. I. Infames non postulant, nisi pro se & certis personis. l. 1. §. Ait Prator. 8. D. h. atqui tempus non tollit infamiam, si causa talis sit, ex qua perpetuo infertur l. Qui cum uno. 4. §. Ad tempus. 4. D. de re milit. l. Ad tempus. 6. C. de h. quib. irrogat. infam. junct. l. pen. D. de Decurionib. Sequitur erit infallibiter, quod, si ad tempus interdictum cui sit postulationibus ex causa perpetuo infamante, etiam post tempus interdictionis à postulando is arcendus sit. II. Est expressus in contrarium textus in l. Ad tempus. 5. D. de Decur. ubi distinguitur inter crimen levius & gravius. III. Præstat distinguere, ut, si gravior pœna sit imposita quam lex postulat, cesset infamia & consequenter postulationum interdictio l. Ordine. 15. D. ad municip. quasi per duriolem pœnam de negotio esset transfactum. d. l. Ordine. 15. l. Quid ergò 13. §. Pœna gravior. 7. D. de his qui not. infam. modo ea non sic pecuniaria d. §. pœna. 7. Si verò levior vel ea, quæ legi est conveniens, non cesset infamia. dd. ll. Vid. Gloss. 11. d. l. Imperator. 8. 5. Qui-



5. Qui ob infamiam postulare nequit, si is restitutus sit a Principe, vel Senatu, non impeditur postea redire ad postulationes. *d. l. 1. §. De qua autem. 10. D. h. l. fin. §. fin. c. de sent. pass.* Rat. dub. I. Principis indulgentia non tollit infamiam. *l. fin. C. de gener. abolit. l. Generali. 7. C. de abolit.* II. Nihil potest princeps contra naturam, naturæ enim præcepta sunt immutabilia *§. pen. Inst. de Iur. nat. gent. & civil.* nihil contra jus & bonos mores. *l. Rescripta. 7. D. de precib. Imp. offer.* Contra naturam est, ut causa infamiæ sive delictum, ex quo est infamia, tollatur, cum factum non possit fieri infectum. *l. In bello. 12. §. Facti. 2. D. de capt. & postlim. revers.* Et sic consequenter pugnat cum natura ut infamia, ipso ex facto nata cesset. Ius ipsum ac boni mores non permittunt, ut id, quod est per se turpe, non infamet.

*Ex titt. C. de Advocat. div. Iud.*

6. Vassallus, qui datus est ab eo, qui Iurisdictioni præest, advocatus, non amittit feudum, si postulaverit contra Dominum: Paruit enim Iudici in publica causa, in qua parere ei fuit necesse. *l. Providendum. 7. C. h. & propterea nihil dolo facit. l. Non videntur. 167. §. 1. Reg. Iur. l. Iustè. 11. D. de acq. vel. amitt. poss.* Ita & Tutor patronam pupillæ in jus sine venia vocans ob muneris necessitatem excusatur à poena temerariæ in jus vocationis. *l. Quæsitum est. 16. D. de in jus vocand.* Vti & contra fiscum, cujus est ipse patronus, postulare potest, *l. pen. D. h.* Admiserim & idem in Vassallo, qui in iusta cum sine malitia præbet patrocinium Contra Dominum inique litigantem. Qui enim juris remediis legitimis legitime utitur, non facit injuriam *arg. l. Nullus. 55. l. Domus 61. D. de reg. Iur. l. Graichus. 4. C. ad l. Iul. de adulter.* Ratio dubitand. I. Nemo pati debet, se advocatum dari contra Dominum suum: potest enim iustè se excusare, ne vel offendat dominum, vel postea prævaricationis, si pro domino sententia sit lata, aut fraudis accusetur vel violare videatur Iuramentum.



tum *c. unic. versic. Ego Iuro. de nov. form. fidelit. junct. c. un. de form. fid.* Nec enim imponenda est advocato necessitas patrocinii in iis, ex quibus vel ipse injuriam, calumniam, damnum aut dispendium salutis sentire possit. II. Vassallus cum hoc casu amittit feudum, quod est beneficium. *c. un. In quib. caus. feud. amittat.* eodem jure, quo clericus amittit beneficium suum quod habet ab ecclesia, si postulet contra Ecclesiam. *c. fin. x. h.* III. Textus datur expresse contrarius in *c. un. §. Item. qui dominum. 2. vers. Illud tamen non lateat. versic. Item, si delator. ubi gloss. Quæ fuit prima causa benef. amitt.* IV. Vassallo non permittitur inimicis domini suas amicitias copulare, sicque versari, ut potius inimicus quam fidelis esse credatur. *c. un. Quot testes sint necessar. ad prob. feud. ingratitud.* Qui verò sit advocatus adversæ partis domini, jungit se inimicis Domini & magis inimicus quam fidelis Domini censebitur. V. Vassallus prohibetur in causa civili vel criminali testimonium dicere vel accusationem suam instituere contra dominum sub pœna privationis feudi, *c. un. de consuet. rect. feud.* Multo ergo minus poterit patrocinari alteri contra dominum. Facilius enim admittitur ad accusandum, qui suam injuriam exequitur, quam qui alienam. *l. Qui accusare 8. & seqq. junct. l. Hi tamen. 11. pr. D. de accusation.* Facilius admittitur, ut quis testimonium, quandoquidem necessitas, ut veritas haberi possit, postulat. *l. si quando. 19. C. de testib. t. t. x. de testib. cogend. & veritatis occultatio est peccatum mortale. c. Quisquis. caus. 11. quest. 3. Gail. 1. Obscrv. 100. perhibeat contra aliquem, quam alium defendat in lite.*

7. Nullo modo poterit revocari donatio, si donatarius postulet contra donatorem legitimo modo & iusta ex causa: cum qui iuste iusta agit, non peccet, nec injuriam inferat. Juris enim executio non habet injuriam. *l. Injuriarum. 13. §. 1. D. de injur.* Schneid. ad *§. Alio. 2. versic. sciendum. Inst. de donat.* Idemque statuo,



tuo, licet ex ea lite grave detrimentum in bonis suis senserit Donator. Ratio dubitandi. Revocatur donatio propter ingratitudinem, & non minimè est ingratulus, qui causam donatoris dicit esse injustam & sic ejus honorem imminutum it, ac præterea jacturam infert non modicam patrimonio Donatoris. *l. fin. C. de revocand. donat. d. §. Alia. 2. versic. sciendum.* Extrema est impietatis linea affligere eum, à quo beneficium est præstitum. *arg. d. l. fin. & l. Servus ea lege. 7. D. de serv. exportand. Vid. Gail. 1. Observ. 88. n. 6. 7. Panormitan. in d. c. fin. x. h.*

8. Jurisperitus, qui advocati munere fungitur, consultus simpliciter ab aliquo & respondens contra consulentem, sine metu pœnæ prævaricationis aut falsi potest parti adversæ patrocinari. ne sit in potestate calumniosa consulentium nobilissimos advocatos, vel in suam sententiam protractos, vel contra se consilia dantes, reddere inutiles & sibi ipsis & parti adversæ. Defendendum etiam puto eum Jurisperitum, qui consultus, nec sufficienter instructus, à Titio pro eo respondit, & cum ei suam operam non addixerit, instructus postea ab alio, melius eum informante, adversario advocatus sit. Modò nihil per malitiam & prodicionem fiat. Nihil enim mali is committit, qui id sequitur, quod juris rationi maximè est consentaneum. *arg. l. Rem. non novam. 14. §. 1. C. de Judic. Nec est, quod conqueratur Titius sive qui consuluit jurisperitum in mala causa, non enim debet ipsi iniquitas prodesse, eaque Advocato vel adversario nocere. l. 1. D. de dol. mal. l. factum. 15 §. D. de Regul. Jur. Ratio dubitandi. Non debet Advocatus transire ad adversam partem, sed consulenti patrocinium denegare, si causam ejus injustam esse observat. d. l. Rem non novam §. 1. versic. sed & si certamine. Non verò ad partem adversam transeat, ne prævaricetur, vel saltem de prævaricatione fiat suspectus. l. 1. D. de prævaric. l. 1. §. Is, qui deposita 6. D. ad l. Corn. de fals. l. prævaricatores. 212. D. de verbor. signif.*

9. Ad-



9. Advocatus, qui juravit alicui adfistere in causa, non est periurus nec puniendus, si causam injustam esse observans eam deferuerit. Non enim peccat, qui deferit litem ob injustitiam: Omnibus advocatis imponitur, ut, si intelligant causam bona conscientia non posse defendi, renuncient suo patrocinio. *d. l. Rem non novam. §. 1. nec iuramentum potest esse vinculum iniquitatis. C. 66. de Regul. Iur. in 6. cap. cum contingat. 28. x. de Iurejurand. Vide Menoch. 2. arbitrar. quest. 494. n. 13. & seqq.* Ratio dubitandi. Imò æquè est perjurus, violavit iuramentum: vel saltem est puniendus, quòd temerè juraverit. Non debuisse jurare. Et fustigatur qui temerè juravit, vel petulanter. *l. si duo. 13. §. fin. D. de Iurejur.*

10. Advocatus bonam causam malis artibus non debet aut potest rueri. *d. l. Rem non novam. 14. §. 1. Æquitas, in qua sola jus omne fundatur, l. placuit. 8. D. de Iudic. id non admittit. l. 1. D. de dol. mal.* Nec tantum causam esse bonam sed & benè oportet omnia peragi, ut Hopperus. Paratur ea ratione occasio Advocatis sub prætextu bonæ causæ quaslibet technas meditandi & machinari. Nec sunt facienda mala, ut eveniant bona; secundum Doctorem & apostolum Gentium *Rom. 3. v. 8.* Vide Covarru. *1. resolut. c. 2. n. 1. Tholosan. lib. 49. syntagmat. c. 6. n. 30. Gædd. in l. Ea est natura. 177. D. de verbor. signific. & ibi Alciat.* Ratio dubitandi. I. *Ex c. 1. caus. 4. q. 4.* Ubi advocatis imponitur quovis modo ad fundandam & confirmandam suorum clientum intentionem amplificare merita causarum & adversariorum fundamenta extenuare. II. Non, si modo iusta sit causa Belli. interest ad justitiam, utrum apertâ pugna an insidiis quis vincat. *c. 2. Caus. 24. q. 2. l. 1. §. 3. D. de dol. mal.* III. Nulli est prohibitio in hac causa, de qua disputatio est: nulla pœna est in legibus, ergò concessum: quod enim non prohibetur, permissum esse censetur in prohibitoriis. *l. Mutus. 43. §. 1. D. de procurator. l. Cum præ-*



pretor 12. pr. D. de Indic. Nec etiam adversarius de ulla iniquitate potest conqueri vel ullo juris remedio adjuvari debet : cum , qui in leges ipse committit fovendo causam iniquam , non habeat præsidium in legibus. l. Auxilium. 37. in fin. D. de minorib. l. Itaque fullo. 12. §. 1. vers. sed nemo. D. de furt. Vide Rebuff. in l. un. notab. 9. C. de sentent. que pro eo , quod interest. prof. Dec. ad l. Ea est natura. D. de Reg. Iur. n. 3. Mynsing. 3. Obs. 6. Wesembec. in paratit. de advocat. divers. Indic. n. 2.

II. Licet advocatus observet adversarium ejusve advocatum uti cavillationibus , non tamen patietur Clientem fraudibus uti , nec ipse utetur. d. l. Rem non novam. 14. §. 1. D. de Indic. Sanctissima illa juris scientia l. 1. §. Proinde. 5. D. de var. & extraord. cogn. ac vera philolosophia. l. 1. §. 1. D. de Iust. & Iur. averfatur tam fœdam turpitudinem. Quis locus erit tutus , quæ causa erit excusata , si veneranda Iustitiæ templa malis moribus & nequitis expugnentur ? Quem murum integritatis , aut vallum bonæ fidei providebimus , si dolosæ Technæ ac fraudes in penetralia ipsa proserpant ? Quid denique securum vel cautum esse poterit , si intemeratus ordo juris exercendi corrumpatur. arg. l. si quemquam. 31. C. d. Episc. & Cleric. si inde sit occasio injuriarum , unde Jura promanant. l. Meminerint. 6. C. unde vi ? Omnia hæc fiunt , si sub prætextu improbitatis adversarii improbitatem committi ab aliquo arbitremur esse permissum. Ratio ducitandi. I. Vim vi repellere licet. l. scientiam. 45. §. qui cum aliter. 4. D. ad l. aquil. Cur non dolum dolo ? Dolus enim & vis comparantur. l. Item si. 14. §. Eum qui. 13. D. de eo quod met caus. II. Dolus cum dolo compensatur , l. si arabo. 10. §. Quotiens. 2. D. de Compensat. l. si duo. 36. D. de dol. mal. Compensatio autem est permissa , imò ipso jure fit. l. fin. D. de compensat. III. In l. Cum pater. 77. §. Titio fratri. 31 in fin. D. de legat. 2. docetur fraudem fraude posse licite excludi : & in l. Quia autem. 6. §. si patronus. 8. D. si quis omiff.

P

caus.



*caus. testam. & l. 1. §. 2. D. de dol.* non committi fraudem nec præjudicium fieri alteri ab eo, qui sui juris tuendi causa facit, quod alias per leges non posset facere. Magis est id prudentiæ, quam versutiæ. Non frustra dictum à Salvatore: *Estote prudentes, ut serpentes. Matth. 10. v. 16.* Vide Alciat. 3. *presumpt.* 18. IV. Necessitas rerum sæpè cogit, ut fiat, quod alias non posset fieri. *l. Generaliter. 12. vers. necessit. 10. C. de Reb. credit.* Ita quoque excusandus est propter necessitatem, qui malitiam malitia trudit & redarguit, cum aliter superaretur per calumniosam adversarii iniquitatem. Vid. Covarruv. *d. c. 2. n. 1.*

12. Advocatorum officium est nobile & laudabile, vitæque hominum necessarium *l. Laudabile. 4. C. de Advocat. divers. Iudicium. l. Advocati. 14. C. de Advocat. divers. Iudicior.* Et id oportet maximè principalibus præmiis remunerari. *d. l. Laudabile.* Ratio dubitandi. Non est hominum genus magis exitiosum & invisum omnibus. Lites etiam inter proximos serunt: magno ære verba locant linguamque, quævis defendentes etiam injustissima, ipsam veritatem lacerant: Jura adulterant, sua vel ignorantia vel malitia. Nec tantum infidiantur omnibus privatis, sed & populo bellum inferre & plebem adversus patres patriæ clamoritate sua concitare non erubescunt. Vide Apollinar. *l. 5. Epist.* 7. Advocatorum si nares afflaverit uspiam rubiginosi auramarispii, confestim videbis ibi & oculos Argi & manus Briarei, & Sphingarum unguis, & perjuriam Laomedontis & Ulyssis argutias, & Sinonem Fallacias, & fidem Polyimestoris, & pietatem Pygmalionis adhiberi. Sine judiciis actionibus & Causidicis satis foelices fuisse testatus est urbes & futuras olim Columella. *lib. 1. de re rustic.*

13. Pauperibus cogitur advocatus inservire gratis, si non soleat ex publico eo casu salarium tribui. Imò, si id facere recusat, privari poterit suo officio. *arg. l. Providendum. 7. C. b.* Id autem sic accipio, ut, si pauper ob-



obtinuerit in causa & lucrum sit consecuturus, modicum advocato solatium detur. *arg. l. Fundus. § 1. pr. D. famil. ercisc. l. Fructus. 7. D. solut. matrim.* Nec etiam ditandi sunt pauperes ex alienis laboribus. Vid. Gail. 1. *Obs. 43. n. 11. & seq. Sot. de Iust. & Iur. lib. 5. q. 8. artic. 1.* Covarruv. *practicar. quest. 6. n. 4.* Ratio dubitandi. I. Nemo invitus cogitur ad defendendum alterum. *l. Invitus. § 6. pr. D. de Reg. Iur.* Prout & nemo ad factum compelli potest. II. Non unus præ aliis onerandus est pauperum causis: Præstat, ut semper ex publico constituatur salarium & quidem modicum iis, qui pauperib. patrocinantur. Videtur huc facere, quod Prætor sibi reservaverit curam ac potestatem dandi advocatos, ut, cum daret eos simul de salario iis prospiceret. Hinc in multis dicasteriis solent aliqui constitui, quibus ordinarium assignatur stipendium, ut pauperum causas tueantur. Vid. Boër. *decis. 325. n. 1. versic. Et in parlamento.*

14. Non verò est ferenda sententia eorum, qui pauperi sumtus arbitrantur simpliciter esse suppeditandos à parte adversa, si ditior sit. Crudele nimis est, quem compelli, ut arma det adversario. Huc facit *l. Imperatores. 17. D. de tutel. & ration. Distrab.* Ratio dubitandi. I. *Ex l. fin. vers. Quod si ei. C. de ordin. cognit.* II. *Ex l. si, instituta. 27. §. fin. D. de inoff. testam.* Vid. Guidon. *Pap. quest. 461.* Boër. *d. decis. 325. n. 2. post varios.*

15. Advocatorum, quibus annum stipendium est vel ex conventionem privatorum vel ex publica auctoritate decretum, licet moriantur intra annum, heredes totius anni stipendium valide petunt. Id non tantum est probandum in Fisci patronis, sed & in quibuslibet. *l. Qui operas. 38. pr. & §. 1. D. locat.* Multo verò minus id, quod datum est, potest reperiri. *l. fin. C. de condict. ob caus. dator. l. 1. §. Divus. 13. D. de var. & ex-ordin. cognit.* Vide Mynsing. 3. *Observ. 8.* Gail. 1. *Observ. 44. n. 12.* Idem & ad Professores est extendendum



dum. Gail. *d. Observat.* n. 13. Ratio dubitandi. I. Id Fiscii advocatis tantum est tributum. *l. post duos.* 15. §. 1. *C. de Advocat. diversor. Indic. l. lubemus.* 3. *in fin. l. Petitiones.* 5. §. *fin. C. de Advoc. divers. judicum.* II. Non videtur esse æquum, ut quis sine labore ac merito lucrum consequatur. Præstaret itaque totius anni pensionem dividi, hoc modo, ut pro rata temporis, quo vixit Advocatus, heredibus ejus assignetur portio ex annuo salario, reliquum verò tribuatur ei, qui Advocato in opera succedit. *arg. l. Sed addes.* 19. §. *fin. D. locat. conduct. l. Diem.* 4. *D. de offic. Adfessor.* III. Ut personalia omnia morte extinguuntur, *l. in omnibus.* 68. *D. de Regul. Jur. l. Vfus aqua.* 21. *D. de usu & habitat. l. si habitatio.* 9. *D. Quand. dies legat. ced.* ita quam maxime officium Advocati ac consequenter salarium, quod ratione officii præstandum est. IV. Absurdum omnino est, ut Cliens duplex solvat salarium, & heredibus Advocati mortui & Advocato vivo, qui causam tuetur. V. Imò heredes Advocati nihil consequuntur. *l. Petitionem.* 13. *C. de Advocat. diversor. judicior.* Vide Vaud. 1. *quest.* 7. Cujac. *lib. 4. Responfor. Papiniani, add. l. Diem.* 4.

*Ex titul. Codic. de errore Advocator.*

16. Clientibus absentibus non præjudicant ea, quæ Advocati vel confessi sunt vel proposuerunt, modò error demonstratur: Verum, si fuerint præsentēs, nocent, si quidem incontinenti, i. intra triduum, non contradixerint. *l. fin. C. h.* Ratio dubitandi. I. Non debet permitti, ut revocentur ea, quæ ab Advocatis sunt allegata, cum sint os ac Instrumentum Clientum eorumque vicem propter mandatum sustineant: Ita, quæ per procuratores sunt gesta, non possunt rescindi. *l. si procurator.* 10. *vers. Quod si plenam. C. de procurator.* Interestque publicè, ne elusoria reddantur judicia. II. Conquerantur, qui per Advocos

se



se laesos arbitrantur, de se. l. Cum mandatu. 23. in fin. D. de minorib. III. Imò licet semper, ac indefinitè, in eodem iudicio ante sententiam, corrigere errorem, licet ipsi Clientes vel Advocati perperam quid pronunciaverint. §. si quis aliud. 35. Inst. de action.

Ex tit. C. ut quæ Advocat. des. Iud. suppl.

17. Ea quæ Juris sunt debet Iudex supplere. l. un. C. b. & ibid. DD. Imò & aliquandò ea, quæ sunt facti, non quidem temerè. & quovis modo, sed interrogando, inquirendo, si dubitet. arg. l. Age cum Geminiano. 3. vers. Iudex. C. de Transact. l. Ubique. 21. D. de Interrog. Imò & aliquandò addendo vel mutando. Nec enim Iudex muta persona erit in Iudicio, sed ita aget, ut veritatem diligentissimè investiget, ne ex sua negligentia aut silentio malè judicet. Ratio dubit. I. Communis est sententia, quod ea, quæ facti sunt, non pertineant ad officium Iudicis, Ultra ea enim, quæ in iudicium deducta sunt, excedere potestas Iudicis non potest. l. ut fundus. 18. D. Comm. divid. Ac sententiam oportet esse conformem libello l. fin. C. de fideicom. libertat. Non verò est conformis libello, si Iudici sit permissum quid addere vel detrachere. II. Imputent sibi litigantes, quod non rectè sua allegaverint. III. Est absurdissimum, ut idem & partes Advocati obeat, & Iudicis. l. Quisquis. 6. pr. C. de postul. Et si permetteretur, ut Iudex supplere posset factum, sub eo prætextu infinita mala committi possent à Iudice. IV. Receptum ubique Iudicem non impertire suum officium, nisi fuerit rogatus. arg. l. Dies. 4 §. Hoc a. 8. D. de damn. infect.

Ex tit. D. & C. de his, qui notant. infam.

18. Non tantum est infamia Juris, sed & facti. Facti, per quam apud graves & honestos viros existimatio



matio imminuitur. Hujus definitio est in *l. Honori* 2. ff. de obseq. par. & patron. Nomen, in *l. verum est*. 39. in fin. D. de fuct. *l. Fratres*. 27. C. de Inoff. testam. Exempla, in *l. Ea*, quæ. 13. C. *l. ob ea*. 20. *l. Ictus fustium*. 22. D. *h. d. l. honori*. 2. Effectus, in testimoniis. *l. Testium*. 3. Verbis: Et an honesta an & inculpata vita, an notatus quis & reprehensibilis. D. de Testib. in querela Inofficiosi, quæ contra fratris, qui turpem instituit heredem, testamentum movetur, *d. l. Fratres*. 27. verbis: si scripti heredes infamia vel turpitudinis, vel levis nota macula aspergantur. C. de inoff. test. in dignitatibus. *l. Neque Famosis*. 2. verbis: aut vita turpitudine inquinat, aut quos infamia ab honestorum catu segregat. C. de dignitat. *l. Eos*. 12. vers. Inhonestum. D. de Decur. junct. *l. Illus*. Vide Duaren. ad h. tit. c. 2. & 1. disp. 2. Gædd. in *l. 41. n. 9. D. de verb. signif.* Heig. part. 1. q. 21. n. 4. Ratio dubitandi. I. Uti Existimatio est dignitatis illæque status & ex legibus & moribus comprobatus. *l. Cognitionum*. 5. §. 1. D. de var. & extraord. cognit. ita non hominum opinione, quæ est fallax, læditur status existimationis, sed lege scripta & moribus. i. Consuetudine. Ubi itaque non probatur, quod lex vel consuetudo notet factum infamiæ, ibi non erit infamia. Infamiam verò facti lex non irrogat. *d. l. Ob ea*. 20. *d. l. Ictus*. 22. *d. l. Ea*, quæ 13. *l. Nullam*. 14. *l. Verbum*. 17. C. *h.* II. Separatur ubique infamia ab iis, quæ famam apud honestiores sugillant. *l. Sed si hac lege*. 10. §. Prator. ait. 12. D. de in jus vocand. *d. l. Fratres*. 27. C. de inoff. Vide. Donell. 18. Comm. 6. Niell. 2. disput. Thes. 6. lit. d.

19. Qui certò & notoriè dant scœnori illicito ac improbo operam, sunt infames. *l. Improbum*. 20. C. *h.* Et quidem ipso jure. Nullum enim genus hominum turpius ac scœdus. Violant leges publicas: pietatem in Deum & Charitatem erga proximum offendunt. Ratio dubitandi. I. Nulla lex eos eo modo notat: Imo in *d. Improbum*. irrogandam esse, verbis in futurum & sententiam secuturam conceptis, non irrogat ipso



ipso jure infamiam &, quod minus est, non irrogandam ipsam infamiam, sed ejus maculam, rescribunt Impp. II. Semper est eligenda poena mitior, si non satis sit expressa. *l. Interpretatione. 42. D. de pen. l. Familam. 155. §. fin. D. de regul. iur.*

20. Trapezitæ. qui publica authoritate foenus sub pignoribus majus, quam privatis ordinario est permittum, exigunt, non sunt infames. Improbum enim foenus dici nequit absolute, quod publica lege concessum est. *arg. l. Grachus. 4. C. ad l. Iul. de adult. l. Iustè. 11. D. de acq. vel amitt. possess.* Et si quidem non meum sit de potestate & æquitate eorum, quæ à magistratu geruntur, disputare, usque, qui præscribendi poenas & jura habent potestatem, dictare leges: tamen in hac causa, de qua dissero, magis probo decretum illorum magistratum, qui nihil in publicum conferendum à Trapezitis postulant, sed minimo precio elocant mensas, quam illos, qui summam immodicam semel in usum publicum & quotannis certam ad pauperes sustentandos sibi repræsentari pactis suis cavent. Publica commoda non sunt promovenda per graviores, quæ egenis vel potius egentibus imponuntur, usuras. Pauperes non sunt adjuvandi pauperum & tantum egentium sanguine. Pugnat id cum pietate. Sacrificantis ex injusto oblatio ridicula est, nec Deo placitura sunt iniquorum dona. Non placent Altissimo oblationes impiorum, neque is multitudine sacrificiorum placatur peccati nomine. Mactat filium coram patre suo, qui offert sacrificium de pecuniis pauperum. Panis vita est pauperum, quem qui adimit, homo sanguinis est. *Ecclesiastici. c. 34. v. 21. & seqq. c. Immolans. 2. caus. 14. quest. 5.* Augustinus. *libr. de verb. domini.* monet, ne fiant Eleemosynæ ex fœnore & usuris, aut ex quolibet malè acquisito, quod in sacro Codice precum caninum appellatur. *Deut. 23. v. 18. c. 1. 2. x eod.* Imò nec à Divitibus quid per iniquitatem subtrahendum, ut Pauperes ex eo alantur. Hujusmodi cogitationem à



Diabolo suggeri, docet textus, in c. Fortè aliquis. 3. d. quest. Nam etiam si totum, quod abstuleris, tribuas pauperibus, addes (scilicet per hypocrysin) potius peccatum, quam minues. d. c. Fortè. in fin. Ea elemosyna Redemptoris nostri oculis placet, quæ ex licitis & benè acquisitis impenditur. c. Eleemosyna. 7. eod. Uti ex iis, quæ habentur Luca 19. patet. Illustre huius rei exemplum præbuerunt inclyti Ultrajectini, qui nimmo, quo fieri potuit, addixerunt ad certum tempus certasque, quæ iis optimæ sunt visæ, conditiones, publicum trapeziticæ mensæ exercitium. Etiam aliis modis nimiam scenus exigendi potestatem aliæ urbes bono publico refrænarunt, fregerunt. Optimè id factum. Ratio dubitandi. I. Totum hoc negotium est relinquendum arbitrio magistratus, qui pro usu & ex necessitate constituit iura ac decreta subditis suis convenientia, quæ ut ordinationes Dei sunt recipiendæ. Roman. 13. II. Quisque suos sustentet pauperes, non opus est mensis publicis: Erigantur montes pietatis & fiant publicæ privataque contributiones. III. Omnis usura est à Deo prohibita. Psal. 15. Itaque omnes trapezite, quia improbum & à Deo prohibitum exigunt scenus, sunt in fames. d. l. Improbum. 20. C. h.

21. Qui bonis cesserunt non sunt infames nec jure nec facto, si per adversitatem fortunæ in necessitatem cedendi inciderint, sine sua culpa: Vbi enim non malitia, ibi nequit esse juris infamia: ubi non est culpa, ibi cessat infamia facti. l. Debitores. 11. C. h. l. fin. C. qui bon. ced. pess. Cujac. in Nov. 4. §. 135. Hotom. quest. illust. 26. Si vero Debitores in culpa fuerint, non jure, sed solo facto sunt infames. arg. l. Quod nerva. 32. D. de pset. Si dolo ac ex malitia decoxerint patrimonium, & supprefferint libros ac rationes vel res, ac eo nomine sint damnati, juris infamia ac supplicio graviori sunt afficiendi. Hi sunt fures ac peiores furibus, ergo & ex hac causa sententiam passi sunt infames. l. 1. D. h. Qui non sunt damnati, sunt facto



facto tantum infames. Vide Cujac. *d. loc.* Hotom. *d. quest.* Ratio dubit. Semper sunt infames qui bonis cesserunt. Appellatur n. ipsa cessio simpliciter ignominiosa. Nov. 135. c. §. 1. *Inst. quib. ex caus. manum. non lic.* Ipsa quoq; fama ac existimatio cum bonis possideri dicitur, & si non de jure, tamen de facto & secundum opinionem hominum. II. Consuetudo, optima legum interpres, edocet nullum iis inferri infamiam. III. Leges juris civilis non distinguunt, sed definite liberant cedentes ab infamia, *d. l. fin. C. Qui bon. ceder. poss.* Iusta equidem ratione. 1. Quia beneficium juris non solet infamiam irrogare. *arg. l. 6. C. de legib.* 2. Quia iis, qui dolose consumserunt vel cœlant bona, non datur hoc beneficium, si creditores se opponant, ne malitiis indulgentia aut patrociniū paretur. *l. 1. D. de dol. mal. l. in fundo. 38. D. de Rei vindicat.* 3. Quia, si ex consensu creditorum consequantur tales scurræ hoc beneficium, non possunt dici infames, quoniā, cum remissa est pæcto expresso vel tacito actio sive accusatio, ex qua est infamia, ea ipso jure cessat. *l. Si tibi. 17. §. 1. D. de pæct.*

22. Condemnatus ex judicio tutelæ, societatis, & similibus, quibus per sententiam infertur infamia, non fiet infamis jure, si non verum dolum, sed latam culpam commiserit. Non enim in capitalibus, uti apparet ex *l. 7. D. ad l. Cornel. de sicar.* nec in causis infamiæ, quæ & suo modo capitales sunt causæ. *l. licet. 103. D. de verbor. signif.* nomine doli venit lata culpa. Durum & inaudium esset, ut quis ex negligentia juris infamia notaretur: Fraus quippe consilium desiderat. *l. Fraudis 79. D. de Regul. Jur.* In negligentia nullum est consilium fraudandi: At in hac causa requiritur dolus *l. 1. d. l. Athletas. §. fin. D. h.* Accedit, quod odia sint restringenda. *c. odia. de reg. jur. in 6.* pænalia debeant molliri interpretatione. *l. Interpretatione. 42. D. de pæn.* Ratio dubitandi. I. Ubique non tantum in contractibus, sed & in pænalibus lata culpa sub nomi-



ne doli comprehenditur. In contractibus *l. Contractus* 23. *D. de Regul. jur. l. 1. §. 1. D. Si mens. falsum mod. dixer. l. 2. C. de in lit. Iurand.* In delictis. *l. Si. fortuito. 11. D. de incend. ruin. naufrag. l. 1. §. non alias. 2. D. Si is, qui testam. lib. ess. iuss. fuer.* II. Propter ignorantiam juris quis fit infamis. *l. liberorum. 11. §. fin. D. h.* Ignorantia verò juris non habet dolum, sed latam culpam, si sit jus obvium, vel levem, si jus non sit ita notum. *Donell. 1. Comm. 22. Coras. 4. miscell. 17.*

23. Non notatur condemnatus ex causa famosa alieno nomine, utputa procuratorio, vel hereditario si defunctus fuit conventus. *l. Furti. 6. §. Si quis alieno. 2. D. h.* Et ut quis evitet infamiam, datur consilium, ut per procuratorem litiget, Sed non video, qua ratione fur, qui injuriam intulit, Tutor, socius & similes, qui ob dolum conveniuntur, possint evitare infamiam, si lis per procuratorem peragatur: cum actio iudicati detur contra dominum *l. Si se non 4. D. de Re judic.* Vti Causa infamat delinquentem. *l. Ictus. 22. D. h.* non verò ordo iudicii personam litigantem. *d. §. si quis alieno. 2.* ita Causa ab infamia liberat, non substitutio personæ. Ratio dubitandi. I. Ex *l. fin. C. de injur.* II. Consuetudine est receptum, ut ab infamia, qui in causa injuriarum per procuratores litigant, liberentur. Vide *Bus. in d. §. si quis alieno. DD. ibid.*

24. Infames non possunt in ordinem procuratorum, qui publicè ad hoc officium eliguntur, recipi. *e. infames. 2. caus. 3. quest. 7.* quod & communiter observari docent *Gail. 1. observ. 43. n. 7. 8. Wesembec. in paratit. l. de procurat. n. 4.* Est enim eorum munus præclarum. Absurdum esset iudices & ipsa Tribunalia cingi turpi ac infami hominum colluvie. Hanc ob causam etiam prætor dignitatis suæ tuendæ, sui que decoris causâ, proposuit edictum, ne sine delectu passim apud se postularent. *l. 1. pr. D. de postul. & rejecit eos, qui infamia laborabant. d. l. 1. §. De qua. 10. D. eod.* Sentio Romanos nunquam etiam admisisse procuratores



tores ad lites eos, quos lex vel edictum notarat. Paul. 1. *Senent.* 2. ubi Cujac. Vide Anton. Fabr. in *rationalb. ad l. 7. D. de recept. arbitr.* Ratio dubitandi. Non licet procuratori obicere exceptionem infamiae. §. *fin. Inst. de Except.* necessariò itaque concluditur fuisse admissos infames. II. Officium procuratorum appellatur vitas infamissima: procuratores, qui mandata suscipiunt, existimationem suam servili obsecundatione damnasse dicuntur. *l. Si quis proeurationem 34. c. de Decurionb.* Vide Hotomann. in *d. §. fin. Inst. de Exceptionib.*

25. Etiam is, qui ex lege aquilia condemnatus est, ignominiosus fit, si ex ea ob dolum, & suo nomine sententia fuerit lata. Nulla enim causa est, ob quam dolo magis excusaretur in hoc delicto, quam in furti, injuriarum, & nonnullis contractibus, & in actione de dolo. *arg. l. 1. D. h.* Ratio dubitandi. Nusquam relatum est quicquam de hac causa. Fittantum mentio in *l. 1. l. athletas. 4. §. fin. & l. seq. D. h.* aliisque locis, §. 1. *Inst. de pena tener. litigant. doli, Furti, rapinae, injuriarum.* Nec enim potest cuiquam ascribi infamia Iuris, nisi illi, cui lex eam imponit. *l. Cognitionum. 5. §. 1. D. de var. & extraord. cogni.* vide Hotomann. in *§. 1. Inst. de pen. tener. litigent.* Donell. 28. *comm. 8.*

26. Ulpianus in *l. Quid ergò. 13. §. pœna gravior. 2. D. h.* duo proponit. Primum est: Ultra legem imposita pœna gravior existimationem conservat. Alterum: Iudex in causa furti non manifesti, si in quadruplum condemnavit, non videtur conservasse damnato existimationem. Vide Donell. 18. *Comm. 8.* Ratio dubitandi circa primum I. Sententiae contra leges & ultra eas latae nullius sunt momenti. *l. si cum inter. 2. C. Quand. provoc. non est necess. l. 1. §. Item cum. 2. D. Quae sent. fin. appell. rescind.* Itaque non hæc valebit, quia pœna gravior ultra legem est imposita. II. Non est in potestate Judicis, ut ordinem juris mutet. *l. 1. §. 1. D. de feriis.* Ejus est secundum leges, non ultra, non contra eas judicare in pœnalibus, *l. Perspiciendum. 11. D. de pœn.*



*pæn.* Nec est permittendum Iudici, ut ulla in re gratificetur huic vel illi. Respectus personarum in iudicio maxime est prohibitus *Exod. 22. v. 21. 22. Deuteron. 16. v. 19.* Circa secundum est ratio dubitandi. Non potest reddi ratio iusta, cur aliud in pecuniaria quam alia pœna sit statuendum, cum pecunia sit quasi sanguis secundus.

---

## EXERCITIUM XVIII.

*Resp.* CHRISTIANO PETRO  
THODE, Stadenfi.

*Ex tit. C. & D. de procuratorib.  
& Defensorib.*

### THESIS PRIMA:

**P**ROCURATOREM in rem suam rectè constitui, invito vel ignorante debitore, creditor. *l. 1. C. de novat. & delegat. l. Nominis. 3. C. de hered. vel act. vendit. ac actionem sibi competentem cedit. l. fin. C. eod. l. 1. C. de novation.* Debitor verò alium non potest debitorem suo loco substituere *l. Ratio juris 2. C. de hered. vendit. l. Debitorum. 25. C. de pactis,* Ratio dubitandi. I. Imò creditor non potest substituere alium in obligatione: cum pacta non excedant personas paciscentium. *l. Si unus 27. §. pacta. 4. D. de pact. & persona, quæ est in obligatione, vel conditio stipulationis non possit immutari l. vero. 12. §. pen. D. de solution. nec debeat durior adversarius obtrudi. l. 1. & t. t. D. de alienat. ind. mutand. caus. fact.* II. Non debet auctori licere, quod reo non est permittum. *l. Non debet. 41. D. de Regular. Debitori ergo permittetur alium suo loco offerre debitorem, quandoquidem correlatorum est eadem ratio. l. fin. C. de indict. viduit tollend. & par debet esse conditio contrahentum; & quod juris creditor in se*  
puta-



putaverit æquum, etiam idem in debitore approbare tenetur. *l. 1. pr. & §. 1. D. quod quisque jur.*

2. Minor, licet non habeat curatorem, ad lites procuratorem dare non potest, sed curatorem, si non eligat, invitus accipit. *§. Invi. 2. Inst. de Curator. & si de facto dederit, valebit sententia in commodum lata, l. Non eo minus. 14. D. h. Dici autem non potest sententia contra eum. l. acta. 45. §. fin. d. de re indicat. & si dicta fuerit, non nocebit. d. l. non eo minus. 14. Id in pupillo quoque est affirmandum, arg. D. l. Non eo minus. Vid. Vant. De nullitat. cap. de nullit. ex defect. mand. Sichard in d. l. non eo minus. Ratio dubitandi. I. Minor potest dare procuratorem, ut patet ex textu in *l. Si minores. 2. §. Hec autem. 4. D. Qui pet. tutor.* Et magis id ei est permissum, cum possit sine curatore ex contractu obligari. *l. puberes. 101. D. de verbor. obligat.* Minus autem periculi est in constitutione procuratoris ad litem in judicio, quo omnia iudice authore & inspectore aguntur sincere & difficilis est occasio fallendi, quam in contractibus, in quibus captiones frequentissimæ. *l. 1. pr. D. de minorib. II. Minor ipse sibi potest eligere Curatorem ad administrandas omnes fortunas suas, d. §. Hec autem. 4. non ergo prohibebitur in re singulari eligere procuratorem. Minor potest esse procurator alterius, l. cum mandatu. 23. D. de Minor. Nulla ergo ratio impediet, quo minus det ipse procuratorem: cum minus sit dare procuratorem privatim, quam munere procuratoris, quod est publicum. l. Fœminæ. 2. D. de Reg. jur. fungi. III. Videtur iniquum, ut sententia pro minore pronunciata vires habeat, non a. si contra eum sit dicta. quandoquidem minor communi jure est usus coram iudice & sic non potest dici esse circumscriptus. l. fin. C. de restitut. minor. & publicè interest, ne sententiæ ex casu valeant vel non valeant, vel claudicent ac ex alieno arbitrio dependeant. Satius est non convelli auctoritatem judicis, quam audiri in talibus minorem. l. Ait. prætor. 7.**



tor. 7. §. *sed & si ei. 2. in fin.* D. de minor. Sententiam quoque valere manifestum est ex eo, quod restitutio detur *l. 1. C. Si advers. senten.* Vbi enim restitutio est, ibi actus fuit validus. IV. Commodè potest accipi *d. l. non eo minus.* de eo casu, quo minor fœmina curatorem habuit, & dedit maritum procuratorem, ut sine curatore ageret, uti indicant verba legis. Ex quo sequitur, argumento à contrario sensu assumpto, quod, si curatorem habuerit, datio procuratoris & consequenter sententia valeat contra minorem.

3. Si fuerit per falsum procuratorem causa agitata, nec dici sententia potest, nec potest esse iudicium. *l. licet in principio. 24. D. h. nisi antequam de falsitate adversarius sit contestatus, dominus ratum habuerit, quod procurator falsus egit.* Id enim si sit actum, videtur retrò res in iudicium esse deducta. *l. licet. 56. D. de iudic. l. fin. C. ad Sc. macedon.* Quod sic accipio, ut ea ratihabitio non tantum possit fieri pendente iudicio. *arg. d. l. licet. 56. sed & post sententiam.* Nec tantum in detrimentum *arg. l. cum minor. 3. §. Falsus. D. de Except. rei indicat. sed & in commodum. arg. d. l. licet. 56. arg. d. cum minor §. Falsus.* Si enim in suum detrimentum possit ratam habere sententiam, non est iusta causa, cur etiam non posset in commodum suum *d. secundum. 10. D. de Regul. Iur.* Accedit pro hac sententia textus specialis *l. 1. C. Quib. res iudic. non noc. & generalis in d. l. fin. C. ad Sc. Macedon.* Ut colligam omnia, hæc est de hac re regula, quod possit habere locum ratihabitio & pendente iudicio & post sententiam: probanda ergo est exceptio ab hac regula per eos, qui contrarium statuunt. Vide DD. in *d. l. licet. 56. Gail. 1. observat. num. 47.* Ubi inquit eleganter, etiam post decendium fieri posse ratihabitionem: & imputare sibi partem adversam debere cur mandatum diligentius non examinaverit & exceptionem falsi procuratoris non objecerit. Quibus accedit, quod, quando est aliquid nullum tantum ex defe-



defectu consensus, illud superveniente consensu retrò validetur. *d. l. fin. c. Ratihabitio. de Reg. Iur. in. 6. l. si fundus. 16. §. 1. D. de pignorib. Bartol. in l. si tutor. C. in quib. caus. rest. in integr. non est necessar. Vid. Guid. Pap. decisio. 320. num. 3. Ratio dubitandi. I. Cum procurator est falsus, non possunt controversiæ dici, iudicium est, nullum. *d. l. licet. 24. C. h. Si ipsum iudicium jure ipso nullum, sunt & nulla, quæ sunt subsecuta. l. Non est dubium. 5. C. de legib. II. Malitiis hoc modo indulgeretur, quia dominus approbaret, si utilis esset sententia, non approbaret, si sententia noceret. Malitiis autem non est indulgendum. *l. in fundo. 38. D. de Rei vindicat. l. 1. D. de dol. mal. III. Iniquum est, ut Domino sit actio iudicari mecum, si velit, mihi non sit actio, si nolit. l. Præterea. 3. §. fin. in fin. D. mandat. ut is commodum habeat sine incommodo. *l. secundum. 10. D. de Reg. Iur. & absurdum est in genere, ut sit inæqualitas in iudiciis. l. fin. C. de fructib. & lit. expens. IV. Ratihabitio non potest quicquam operari, nisi res sit in eo statu, ut peti possit. *l. Bonorum. 24. D. Rem rat. haber. post sententiam non amplius petitur & iudicis officium est finitum. l. Index. 55. D. de re judic. Vide Fach. 8. contrav. 61. Myns. 1. Obs. 24.*****

4. Non est ambigendum, quin etiam ad lites procurator dari possit, qui minor est viginti quinque annis. *l. Cum mandato 23. D. de minoribus. imò etiam si non impleverit decimumseptimum annum: modò intelligat quid agatur. Debet enim sibi imputare dominus, quod tali commiserit suam causam. d. l. Cum mandato. Huc facit regula. Qui non prohibetur esse procurator, potest admitti. arg. *l. Mutus & surdus. 43. §. 1. D. 5. Impubes solus prohibetur. l. fæmine. 2. §. Item Impubes 1. junctis verbis. procuratores existere, in pr. ibid. D. de regul. Iur. Ratio dubitandi. I. Is, qui minor est viginquinque annis, non potest alieno nomine agere vel defendere. 1. Ob *l. Minor. 51. D. l. Exigendi. 12. C. h. 2. quia proprio nomine non habet le-***



bet legitimam personam in iudicio standi. *l. in rebus. 2. C. Qui legitim. person. stand. in iudic. nec ergo alieno: cum incivile sit, ut qui suis negotiis superesse nequit, alienis superfit. §. Item Major. 13. in fin. Inst. de Excusat. tutor. l. 1. pr. & §. fin. D. de minorib.*  
 3. Obstat ius canonicum. *c. qui generaliter §. h. in 6.*  
 4. Absurdum est admitti minorem ad iudicium quia propter restitutionem in integrum iudicium redderetur elusorium, quod fieri non debet. *1 l. Non potest esse procurator, qui minor est septendecim annis. §. Iusta. 5. Inst. de quib. ex caus. manumitt. non licet. l. si callactaneus. 13. D. de manumiss. vindict. l. 1. §. Iuitium. 3. versic. Pueritiam. D. de postuland. Vide Cujac. in d. §. Iusta. 5. Arum. 1. Exercit. Thes. fin. D. Sand. decis. Firilicar. 1. tit. 3. defn. 3.*

5. Mulier, ut generaliter ad lites mandatum sibi datum non potest exequi. *l. fœminæ. 2. D. de regul. Iur. ita nec pro liberis procuratorio nomine agere. l. alienam. 18. vers. filio. C. h. Ratio dubitandi. I. Non est interdictum fœminæ, ut pro filio, nomine procuratorio, interveniat in d. l. alienam, sed hoc tantum ibi indicatur, quod præstet dari filio curatorem. II. Potest filia pro parentibus morbo, ætate impeditis agere. l. Fœminæ. 41. D. h. multo magis ergò pro liberis, qui ob ætatem res suas administrare nequeunt, cum plus ament fœminæ liberos, quam parentes: Et liberi impuberes minus sua possint expedire, quam parentes, quibus iudicium est integrum. III. Potest mater curam suscipere legitimam. Nov. 118. c. 5. nihil ergò prohibet patrociniū suscipere ex mandato. Plus est curatorem quem esse posse, ad omnia administranda, quam procuratorem ad litem aliquam specialem. Ita minor potest esse Procurator *l. cum mandatu. 23. D. de minorib. non Curator. §. Item major. 13. Inst. De Excusat. Tutor. l. fin. D. de legitim. tut.**

6. Possunt admitti nonnulli ad alienam litem agendam vel defendendam sine mandato, *I. Liberi, in causa*



causa parentum. II. Parentes in causa liberorum. III. Fratres in causa fratrum vel sororum. IV. Affines scilicet quæ sunt loco liberorum, parentum aut fratrum. V. Liberti. *l. sed & hæ persone. 35. pr. D. h.* Nec ad cognatos id extendendum est; est enim hoc jus singulare, quod non solet vel potest in consequentiam trahi. *l. Quod vero. 14. & seqq. D. de legib.* Accedit, quod & iCto in *d. l. sed & hæ. 35.* non fuerit propositum simplicem & generalem proponere regulam, sed enumerare personas, quibus ex speciali legis indultu est permissum alieno nomine sine mandato agere, vel defendere: ut indicatur per verba: *Hæ persone.* Vide Angel. Fulgos. Giphani. in *d. l. sedet hæ. 35.* Ita verò est hisce sine mandato agere permissum, si fiat cautio de rato. quod non tantum in filio est. *l. Exigendi. 12. C. h.* sed & in aliis. *Duar. h. c. 8. in fin. Peck. de jur. sist. c. 3. num. 10.* Ratio dubitandi non una. I. Imò & latissimè ejusmodi prærogativa est accipienda. cum omnium agnatorum & affinium fiat mentio in *l. Patri. 27. §. 1. D. de minorib.* II. Licet cujuscunque conditionem facere meliorem. *l. Solvendo. 39. D. de negot. gest.* Non ergò sunt prohibendi ulli cognati, si vel absenti vel alias impedito velint gratificari.

7. Sub hisce personis amicum extraneum quamvis optimum ac primarium, qui definitur in *l. lata. 223. §. 1. D. de verbor. signif.* non comprehendemus. Amicus enim pro amico agere volens sine mandato non audietur, licet & de rato caveat. Nusquam enim id amico permissum est. *arg. l. 1. D. de Procurat. pr. Inst. per quas person. ager. poss.* sed tantum certis personis *d. l. sed & hæ personis.* Privilegia & beneficia personalia non egrediuntur personas. *l. 1. in fin. D. de Const. Princip.* Vide Giphani. in *d. l. sedet hæ. Gail. 1. observat. 133. n. 2. & lib. 2. de pac. publ. c. 10. n. 28.* Ratio dubitandi. I. Quilibet amicus aliena negotia potest gerere. *§. 1. Inst. de Obligat. quæ ex quas. contract. l. Tutori. 20. verbis:* huic autem propria voluntas finem facit. *C. de negot. gest.*

Q

Debet



Debet ergò audiri, maximè cum offerat cautionem de rato, sub qua & auditur falsus procurator, qui nulum habet mandatum. *l. Quo enim. 12. §. 1. D. Rem rat. haber.* II. Eadem est ratio in amicis, quæ est in fratribus, & maxima fides ac sinceritas inter extraneos amicos: undè amici, Fratres appellantur. *l. nemo. 38. §. 1. D. de hered. instituend.* Socii amici Ius fraternitatis quodammodò in se habent. *l. Verum est. 63. in fin. princ. D. pro soc.* Eandem gerunt animam duobus corporibus, secundum Aristotel. Sociatus labor commilitii in bello, peregrinationis in studiis & obeundorum munerum confortium affectioni fraternæ multum addunt, quinimò vice mutua chariores sibi invicem reddunt. *l. cum allegas. 4. C. de Castrenf. pecul.* Hinc est, quod ex sola dilectione sustineatur fideicommissum. *l. In testamento. 38. D. de fideicommiss. libertat.* Vide Sichard. in *l. 12. C. h. n. 6. Coras. 3. de art. jur. 6. 22.*

8. Magistratus potest agere pro suis subditis sine mandato: Est enim loco Patris vel Tutoris, & interest ejus maximè subditos habere locupletes *Nov. 8. in pref. §. Cogitatio. 1. versic. Consideravimus.* Id autem non de singulis, sed de universis vel parte magna Civium, sive corporibus & collegiis in civitate accipio. Sunt enim pars civium, collegia ac corpora, (sc. mediate & suo modo) portio reipublicæ totius & pupillorum loco. *arg. l. Rempublicam. 4. c. de Iur. Reipub.* Idem & in singulorum causis statuo, quoties per eos jus reipublicæ totius læderetur. Ratio dubitandi. I. Etiam interest, ut singuli sint locupletes *d. nov. 8. prefat. §. 1. vers. consideravimus.* Et non minus singuli sunt defendendi quam universi, cum singuli sint membra universitatis. II. Præstat simpliciter distinguere, ut, quæ sunt in universitatis patrimonio & quasi publico usu, in iis magistratus agere possit sine mandato: non verò in iis, quæ sunt privatorum, vel etiam collegiorum ac corporum, quæ & quia, uti & civitates, respectu populi priva-



privatorum loco censentur. *l. Bona Civitatis. 1 §. & seq. D. de verbor. significat & ibi Gædd.* cum ejusmodi collegia tantum sint societates à privatis initæ. Vide *Gail. 1. observat. 125. n. 1. III.* Annon præstaret distinguere inter civitates rerumve ejus administratores & eos, qui ipsam civitatem immediatè repræsentant, ut illi agere nequeant, hi utique. **IV.** Non etiam poterunt Collegiorum nomine Rectores Civitatis agere: cum sit publici boni causâ constitutum, ne Fiscus vel Respubl. alicui procurationem in lite præstet. *l. 1. & fin. C. ne liceat potentior. patrocini. litigantib. præstare. 1. t. C. ne fisc. vel Resp. Procurat, &c.*

9. In qualibet causa admittitur Procurator: Non autem idem in publicis & popularibus est receptum, quod in privatis. In publicis criminibus non auditur pro accusatore procurator. *l. pen. §. 1. D. de public. Judic.* (nisi ita sit de publico acturus, ut privatum commodum asserat. *l. non cogendum. 45. §. 1. junct. l. licet. 42. D.* Vel causam absentiae accusatoris allegaturus *l. Inter. 10. d. l. pen. §. 1. D. de publ. judic.*) Nec distinguo, utrum crimina sint capitalia, an non capitalia. *d. l. pen. §. 1.* Ratio dubitandi. **I.** Non est satis justa ratio, ob quam accusator prohiberi debeat in non capitalibus procuratorem dare. Possuntque omnes textus accipi de criminibus capitalibus. **II.** In *l. 1. D. an per al. caus. appell. cedd. poss. vers. idemque.* expressè distinguitur inter crimina capitalia & alia. **III.** Causa prohibitionis non habet locum in pecuniariis, cum in iis non fiat inscriptio *l. fin. D. de privat delict.* Undè nec ipsa prohibitio. Vide *Schrader. part. 10. sect. 18. n. 82. & seqq. de feud.*

10. In publicis delictis ad defendendum potest dari à Reo procurator & in capitalibus, si alleganda sit absentiae causa. *d. l. Inter. 10. d. l. pen. §. 1. & in omnibus aliis, in quibus est pœna pecuniaria, vel relegatio. d. l. 1. versic. sed si ea causa sit.* Vide *Fachin. 1. contro-*



*versar. 25.* Ratio dubitandi. I. Generaliter est definitum in *l. Reos. 3. C. de accusat. & in l. servum quoque. 33. §. publicè utile. 2. D. h.* in quibuscumque criminibus, etiam capitalibus esse licitum defendere. II. In specie traditum est in *l. Lucius. 18. D. de appellat.* pro damnato ad bestias fieri jure appellationem ejusque causas reddi posse. III. Responsum est *l. Miles. 11. §. Ea, quæ. 2. D. ad. l. Iul. de adulter.* in adulterio procuratorem ad defendendum non posse intervenire. Adulterium verò tunc temporis non fuit capitale: ex quo iisque, quæ antè sunt allegata, videtur sequi in capitalibus absentes condemnari potuisse & defensiones non fuisse prohibitæ, cum in capitalibus contrarium obtinuerit. Vide Cujac. 20, *observat. 20.* Vultej. *Scholasticar. disceptat. c. 11.* Fachin. 1. *Controv. 24.* Busf. in *d. l. Servum. 33. §. publice. 2.*

II. Filium pater non potest in capitali crimine defendere absentem. Verat id generalitas textuum in *d. l. pen. §. 1. l. 1. D. an per al. caus. app. redd. poss. & ratio,* quæ Reorum præsentiam requirit. 1. ut melius in omnia delictorum momenta inquiri possit, qua animi constantia vel trepidatione delinquentes quid affirmant vel negent, arg. *l. De minore. 10. §. pen. D. de quaest. 2. c. Tua. §. x. h. &* ne, si sententia durior feratur, ea per fugam vel absentiam eorundem reddatur illusoria. Nec etiam marito aliter est permixtum defendere in appellatione uxorem, quam si causa sit pecuniaria. *l. Cum rem pecuniariam. 2. C. h.* Marito autem non est minor causa defendendi, quam patri. arg. *l. 1. §. Item aut. 3. D. §. patitur. 2. Inst. de Injur.* Ratio dubitandi. I. Conjunctæ personæ, etiam sine mandato, possunt pro conjunctis agere ac conjunctos defendere. *l. sed & si. 35. D. l. Exigendi. 12. C. h.* quod, cum id indefinitè *dd. 11.* permittitur, ad quasvis causas etiam criminales est extendendum: cum parentes magis in liberorum quam propriis causis terreantur pro affectu *l. Isti quidem. 8. §. fin. D. de eo, quod met. caus. §. fin. Inst. de noxal. action*



*action.* & vox personaeque parentum sit una atque eadem cum voce ac persona liberorum. *l. fin. C. de impub. & aliis substitut. §. si quis alii. 4. in fin. Inst. de inutilib. stipulat.* II. Dominus servi innocentiam allegans & pro servo appellans auditur, ut & procurator Domini. *l. sciendum. 9. l. servus 11. D. de public. judic.* Nihil igitur impedit, quo minus pater audiatur: Quis enim affectus vincit paternum. *l. fin. C. de Curat. furios.* Quod vinculum arctius eo nexu, qui est inter patrem & filium? III. Licet conjunctis personis appellare pro eo, qui capite puniri est iussus. *l. si procuratoris. 2. §. fin. D. quando appelland. ergo & defendere, quia appellatio est praecipua defensionis species. l. 1. D. de appellat.* IV. In liberali causa, cum filius in servitutem petitur, pater potest tanquam procurator intervenire: quinimò & invito filio pro ejus libertate litigat: quia semper parentis interest, filium servitutem non subire. *l. 1. pr. D. de liberal. causa.* Unde & cognatis idem datum est, ut pro cognato litigent, quia servitus ad dolorem & injuriam cognatorum pertinet. *d. l. 1. §. fin. & l. seq. D. de liberal. caus.* Multo magis id admittendum est in criminalibus, cum morte ignominiosa filius est afficiendus ob magnum crimen.

12. Solo consensu procuratorem constitui est juris indubitati, cum mandatum consensu solo contrahatur. *2. Inst. obligat. ex consens. l. 1. D. Mandat. Paul. 1. sentent. 3.* Non autem desunt, qui praeter consensum requirunt, ut mentio cautionis de rato fiat in mandato. Hisce ad stipulari non possum: cum contractus, qui solo consensu fiunt, nihil aliud ad formam requirant, quam consensum, & clausula ac necessitas ratihabitionis sua natura insit omni mandato: Qui enim mandavit, non potest non ratum habere. *l. si procurator. 6. pr. & §. Celsus. 2. D. de cond. indub. Vide Covarruv. 1. Resolut. 6. n. 4. Schrader. part. 10. sessio. 18. n. 125. Rauchbar. resolut. quest. 2. n. 13. & seqq. Ratio dubitandi. I. Ex l. Creditor. 60. §. fin. versic. me omnia. D.*



*Mandat. l. Si procuratorem. 65. D. h.* II. Communiter receptum est ex consuetudine eam clausulam addi. Id verò pro lege solet custodiri, quod cautiones sive chi-rographa ordinariò continent. *l. Generaliter. 28. versic. Inventimus, & versic. si enim. C. de fidejussorib.* Vide Konig. in *process. c. 12. n. 3.* Tholosan. *lib. 49. Syntagmat. jurid. c. 4. n. 6.* Ruland. *de commiss. 5. c. 8. num. 6.* III. Ne otiosa sit hæc clausula ratihabitionis, potest ea sic accipi, ut procurator per eam consequatur liberam administrandi potestatem. *arg. d. l. Creditor. 60. §. fin. vers. me omnia. quo facit c. Cum dilectus. 8. verb. procuracione vel ratihabitione. & ibi Gloss. x. de religiof. domib.* ubi mandatum speciale & cum libera æquiparantur, uti & in *l. Mandato. 60. junct. l. Procurator. 63. D. h.* Vide Alciat. in *l. Transactionis. 7. C. de Transact.*

13. Is, qui habet mandatum generale ad lites, non potest jurare de calumnia in animam, *c. fin. de juram. calumn. in 6. nec transigere d. l. Mandato. 60. D. h. nec restitutionem in integrum petere. l. Illud nullam. 25. §. fin. D. de minor.* Si verò cui libera litium executio est commissa, is jure potest agere ad restitutionem, *arg. d. l. illud. §. fin. junct. c. ad agendum. 4. h. in 6.* sed non in animam alterius juramentum de calumnia præstare. *d. c. fin. de Juram. calumn. in 6.* quandoquidem, cum de calumnia est jurandum in animam, non sufficit, ut juret procurator, sed necesse est, ut dominus exactè noverit omnia illa, de quibus in suam conscientiam jusjurandum mandat. Ratio dubit. I. Etiam is, qui mandatum cum libera habet, jurare vel jusjurandum potest deferre. *d. cap. Qui ad agendum. nec non is, qui universorum, bonorum est procurator. l. Iusjurandum. 17. §. fin. D. de jurejur.* II. Imò à nullo debet præstari iuramentum in animam alterius: cum quisque de sua scientia & ex sua conscientia, non aliena jurare debeat, & ordinis judiciarii interfit, præsentem esse eum, qui jurat, ut iudex ex vultu aliisque circumstantiis certior esse possit de veritate rei & accuratius



tius in eam inquirere. *arg. l. De minore. 10. §. pen. D. de question. Vide de hac re Gail. 1. obs. 89.*

14. Consensus, quo procuratorem constituit Dominus, est expressus, vel tacitus. Expressus probatur 1. Instrumentis, cum publicis vel quasi, tum privatis. Vide Wesemb. *in paratit. h. n. 7.* 2. Testibus, etiam duobus. *l. Vbi numerus 12. D. de Testib. Vide Boër. decis. 18. n. 1. Sichard. in l. 1. C. h.* Tacitus, cum Dominus præsens in negotio ac sciens patitur alium tanquam procuratorem quid agere. *arg. l. si remunerandi. 6. §. si passus. 2. l. Qui patitur. 18. l. si prote. 40. l. Qui fide alterius. § 3. D. Mandat. l. si fidejussor. 6. C. eod. l. 1. C. de remiss. pign. c. 22. x. de sentent. & re judic. Ratio dubitandi. l. Ex l. sicut 8. §. Non videtur. 15. D. quib. mod. pign. solvit. II. Procurator non est obligatus ad mandatum recipiendum, nisi possit demonstrari consensus, & invitus dicitur, licet præsens & sciens non contradixerit *l. Filiusfam. 8. §. Invitus. 1. D. h.* Et si hoc in procuratore sit constitutum, debet & recipi in Domino: Cum correlatorum sit idem jus. *arg. l. fin. C. de indict. viduit. tollend.* III. Generaliter est traditum, eum, qui tacet, non consentire sive fateri. *l. Qui tacet. 142. D. de Reg. Iur.* Id maximè est recipiendum in obligationibus, cum in dubio non præsumatur obligatio. *l. Arrianus. 47. D. de Oblig. & act.**

15. Is, qui instrumenta litis habet, præsumentus est habere mandatum ad litem, non in rem suam, sed Domini: si scilicet sit is, qui ordinario solet esse litiū procurator. Concurrit enim ratio muneris cum instrumentorum detentione. Si verò sit is, qui non solet judicialia tractare & litibus alienis se immiscere, non est dicendus procurator, aut in rem suam aut Domini. Facilius enim depositum vel simile quid præsumentum est, quam mandatum. Ratio dubitandi. Si is, qui judicialia non tractat, instrumenta habeat, videtur habere ea, quæ iis continentur. *l. Qui Chirographam. 59. D. de legat. 3. l. 1. C. de donation. &*



sic procurator in rem suam datus. Ex possessione enim est probatio, siue verius præsumtio domini. *l. Traditio. 20. pr. de acq. rer. domin. l. 1. §. 1. D. de acq. vel amitt. pess.*

16. Diuturnitas temporis neminem facit procuratorem, nisi alia adminicula accedant. Quæ enim descendunt ex facto & ex iis, quæ aliter non possunt habere initium quam ex obligatione, nullo tempore possunt præscribi. Tempus enim nullam potest introducere obligationem. *arg. l. Obligationum. 44. §. 1. D. de obligat. & act.* Vide Menoch. 2. *præsumt.* 7. Cagnol. in *l. Velle. n. 13. D. de Reg. Iur.* Ratio dubitandi. I. Omnes actiones personales uti amittuntur longissimo tempore, ita & acquiruntur. *l. sicut. 3. C. de præsc. 30. vel 40. annor.* II. In filiosfam. licet citra voluntatem & iussum siue mandatum patris non possit adire hereditatem *l. Qui in aliena. 6. pr. D. de acq. vel omitt. heredit.* tamen ex longo tempore præsumitur mandatum. *l. si filiosfam. 10. C. de pet. heredit.* III. Qui bona fide quid vendidit tanquam ex mandato alterius, longo tempore acquirit sibi acquirit hoc ius, ut mandatum intervenisse dicatur. *l. fin. D. pro Emptor.* In dubio non potest quis præsumi sine mandato agere; quoniam, qui sine mandato agit, est in culpa *l. Culpa est. 36. D. de Reg. Iur.* Culpa vel delictum non potest præsumi: Imò & Dominus est in culpa, quod non inquisiverit in res suas. Vide Vasq. 2. *Illust. controuv.* 62. n. 7. Francisc. Viv. *lit. M. verb. mandatum. n. 3.*

17. Procurator, in rem suam constitutus ex titulo emtionis tantum vel emtionis & donationis simul non potest plus consequi à debitore, quam ipse reverâ solvit & ejus, quod solvit, usuras *l. Per diversas. 22. & seq. C. mandat.* Nisi extent ii casus, qui in *d. l. Per diversas. 22.* excipiuntur, vel similes, quibus notorie demonstratur, nihil ad redimendam malò more litem esse actum, sed ex necessitate aliqua cessionem processisse, Constitutiones in *dd. ll.* sunt æquissimæ ita con-



conceptæ in odium redemptorum alienarum litium & vitilitigationum. Inter casus exceptos etiam refero actiones indubitatas. Sande. *tract. de action. cession.* Ratio dubitandi. I. Non debet domino auferri libera de suis rebus statuendi facultas. *l. In re mandata. 21. C. mandat.* II. Non debet, quod inter alios actum ac transactum est, aliis nocere vel prodesse. *l. Si unus. 27. §. 4. in fin. D. de pact.* & sic debitor commodum ex cessione à creditori alteri facta consequi non potest. III. Non debent plures exceptiones dari, quam in *d. l. per diversas.* sunt expressæ: Exceptiones enim strictissime sunt accipiendæ. Et non excipiuntur in *d. l. per diversas.* actiones indubitatae ergo nec nostrum erit excipere eas: cum & in iis sit eadem ratio. IV. Non est æquum, ut morosi debitores ex cessione sua commodum sentiant: id verò accideret, si non cogerentur totum præsolvere iis, quibus cessæ sunt actiones *dd. 2.* Fingamus esse viduas vel alias similes, litigandi imperitas, personas, quæ duos habent debitores & litem movere contra eosdem difficulter possunt. His si facultas cedendi actionem viro bono, perito juris & processuum instruendorum, ut is pro sua molestia ac periculo litis quid lucretur, etsi perito id lucellum adimeretur ac improbo debitori tribueretur, summa committeretur iniquitas.

18. Procurator non est audiendus, qui nullum habet mandatum, licet offerat cautionem de rato. Non enim potest esse iudicium, si falsus sit procurator. *l. licet in principio. 24. C. h.* Ab eo, quem constat habere mandatum, non est exigenda ea cautio, cum periculum nullum sit, ut dominus rursus de eadem re agat. *§. fin. autem. 3. Inst. de Satisfat.* Si verò dubium sit, utrum quis habeat mandatum vel non, tunc ea exigere potest & præstanda est, imo eadem oblata potest agere, si reus procuratoriam exceptionem opposuerit. *d. §. fin autem 3. l. 1. C. h.* Incertum autem non est, cum negat adversarius, sed cum alia ex causa

Q

ambi-



ambigipoteſt. Wurms. 5. *Obſerv.* 18. n. 2. Weſemb.  
*h. n.* 5. Ratio dubitandi. I. Semper eſt præſtanda  
 cautio de rato, licet & conſtiterit de mandato, pro-  
 pter regulam in *l. Non ſolum.* 39. §. 1. D. h. Nam &  
 eonjunctæ perſonæ coguntur eo modo cavere, *l. ſed*  
*& h. e.* 35. §. *Defendere.* 3. D. h. *l. Exigendi.* 12. C. h. quam-  
 vis ita poſſint agere acſi haberent mandatum. *d. l. ſed*  
*& h. e.* 35. d. *l. Exigendi.* 12. II. Imo & falſus procu-  
 rator eſt admittendus, ſi caveat. 1. quia eſt incer-  
 tum, an mandatum habeat, an non, *d. l. 1. C. h.*  
 vel, annon dominus ſit ratum habiturus, & ſic man-  
 daturus ipſo effectu. *l. ſi. C. ad SC. Macedon.* 2. quia  
 ſatis conſulitur adverſario per cautionem. *l. Inter quos*  
*39. §. Alieno.* 3. D. de *damn. infeſt.* Vide Donell. 18.  
*Comment.* 13. Giphani. in *l. 1. C. h.* III. Imo & pro-  
 curator rei, licet ſit ſufficienti inſtructus mandato, te-  
 netur de rato cavere. *l. Pomponius.* 40. §. *ſed &* 15. 2.  
*D. h. l. Non ſolum.* 20. D. *Rem. rat. haber.* IV. Cum  
 incertum eſt, an mandatum ſit, non debet ſub cau-  
 tione ratiſhabitionis admittiſ, qui ſibi mandatum eſſe  
 affirmat: quoniam qui agit, ſuam qualitatem probare  
 debet priuſquam audiatur *arg. l. 1. pr. D. Edend. l. Ju-*  
*lianus.* 13. §. *offerri.* 8. D. de *action. Emt.*

19. De controverſiis, quæ circa facultatem aut  
 neceſſitatem appellandi Procuratori delatam aut im-  
 poſitam incidunt, non poteſt uniformiter reſponderi.  
 In hiſce ſic decido. Si ad ſententiam audiendam vel  
 alium actum ſpecialeſ ſit datus, nec tenetur, nec  
 valide appellare poteſt; qui enim limites mandati ſui  
 excedit, aliud quid facere videtur *l. Diligenter.* 5. *pr.*  
*D. mandat.* & cum formam omittit, nihil agit. *l. Si*  
*Procurator.* 10. C. h. Vide Capr. *regul.* 65. n. 17. & ſeqq.  
 Buſ. *arg. Authent. offeratur in ſi. C. de litis conteſtat. l. ſi*  
*quis mihi.* 25. §. *Sed ſi mandavit.* 11. D. de *acq. vel omitt.*  
*heredit.* Vid. Gail. 1. *Obſerv.* 130. n. 11. II. Si ad  
 cauſam indefiniteſ eſt conſtitutus, poteſt & tenetur  
 appellare, ſi ſuccubuerit. *l. Invitus.* 17. h. ubi Bartol.  
 Si-



Sichard. n. 4. l. Si procurator. 2. D. An per al. caus. app. redd. poss. l. Si actor. C. de appellat. C. Non in iuste. 14. x. 3. Vide Capr. reg. 55. n. 7. & 23. Vnde, si non appellaverit, Domino obligabitur ad id quod interest l. Si procuratorem. 1. §. in l. 62. n. 4. in fin. 5. Quod & ad actionem. 8. D. mandat. III. An verò cogatur & causas appellationis reddere & eam plene ad exitum perducere, quæstio facti est, ad Iudicis arbitrium referenda. Puto in hac re spectandam esse personæ procuratoris qualitatem arg. l. Pomponius. 15. inf. D. de negot. gest. quæ si talis sit, ut videantur Dominus & procurator cogitasse de instantia appellationis per procuratorem exercenda, eam etiam exercere cogetur procurator: Si vero non fuerit talis, non cogetur. In dubio verò, cum ex conditione personæ nulla præsumtio haberi potest, verisimilius est, eum quidem posse sed non teneri instantiam appellationis plenissimè prosequi d. c. Non in iuste. 14. x. h. ne nimium onaretur procurator & officium ei reddatur nimis laboriosum & consequenter damnosum contra omnes leges: nisi omnes lites ei sint demandatæ. Vid. Gail. d. Observ. 132. n. 11. Ratio dubitandi circa primam decisionem. I. Cuilibet est permillum alterius conditionem facere meliorem l. Solvendo. 39. D. de negot. gest. l. Si quis absentis. 5. D. de Obl. & act. quinimo, quia negotii gerendi animo appellat, ejus appellatio est recipienda. l. 1. pr. D. de appellat. recip. l. negot. 24. D. de appellat. l. libert. 31. §. litem. 2. D. de negotior. gest. l. Inter quos. 39. §. Alieno 3. D. de damnor. infect. II. Actor, qui est procurator ad certum actum datus, potest appellare. l. Si actor. 10. C. de appellat. III. Generatim est traditum de omni procuratore, quod teneatur appellare. d. l. Invitus. 17. C. h. IV. Qui ad actum specialem est datus, jure ipso datus est ad omnia, quæ actum eum præcedunt, comitantur & sequuntur. l. Ad rem mobilem 56. & l. ad legatum. 62. D. h. Et sic qui ad audiendam sententiam est datus, censetur simul esse datus & consequenter ad ea, quæ



quæ eam comitantur & sequuntur. Ratio dubitandi circa secundam decisionem. I. Non est necesse, ut talis procurator interponat appellationem, cum sufficiat, ut denunciât Domino, ut is ad remedium appellationis convolet. *c. non injuste. 14. x. b. Gloss. ibid. in verb. Appellare.* Vide Gail. 1. *Observ.* 139. n. 9. II. Imò nullo modo tenetur ad appellandum, quandoquidem de appellando non fuit cogitatum: Ad ea verò, de quibus Dominus & procurator non cogitarunt, conventio sive mandatum referri nequit. *l. 1. §. Conventionis. 3. l. Emptor. 47. §. fin. D. de pact. l. Qui cum. 9. §. 1. l. non est ferendus. 12. D. de Transact.* Et, uti dici adiolet, actus agentium ultra intentionem eorum nihil operantur. *arg. l. Non omnis. 19. D. de reb. credit.* Quod autem contrahentes non egerint vel cogitaverint de appellando, probatur ex eo, quod optimè sperantes de jure suo & causa, sibi non sint imaginati deteriolem sententiam, sed victoriam: ac ubi tantum de victoria actum & non de sequiori calculo, ibi nec de appellatione à sententia. Remoto enim antecedente removeretur consequens: Vti probat eleganter Nicolaus à Middelb. *loc. leg. à destruct. antec. ad destruct. conseq.* III. Procuratori quàm minimum onus ac periculum imponunt leges: sufficit a. in quibusdam amico consuli. *l. Tutori. 20. C. de negot. gest.* Nec onus oneri nec periculum periculo est addendum. *§ Cui tutel. 18. Inst. de Excus. tut. l. Curat. 20. C. eod.* Neminique suum officium damnosum esse convenit *l. sed si quis. 7. D. Testam. quemadm. aper.* IV. Textus, in contrarium allegati, aliter possunt explicari, ut id, quod intenditur, non probent. Nam verba in *d. l. Inuitus.* rectè accipi possunt vel de eo, qui ad omnes causas universaliter est datus, vel (quemadmodum & *d. c. non injustè*) quod procurator cogendus sit extendere suam procuracionem provocationis causa, non ut ipse præcisè eam faciat, sed ut vel ipse, si velit, appellet vel Domino contestetur, ut Dominus appellet. *d. c. non injustè. 14. x. b.*



*x. h.* Deindè *d. l. Si actor. 10. d. l. Si procurator. 2.* agunt non de procuratoribus invitis, sed volentibus, qui de facto in commodum Dominorum appellarunt; Denique *d. l. Si procuratorem. 8. §. 8.* de fidejussore, non de procuratore loquitur. V. Cum ambigitur, contra dominum, in cuius potestate erat apertius mentem suam declarare, & cuius maximè intererat, est facienda interpretatio. *l. veteribus. 39. D. de pact.* Faciunt & huc juris regulæ: In dubio est promissoris melior causa. Favorabiliores sunt rei, quam actores. Promiores sunt leges ad liberandum, quam obligandum. *l. In stipulationibus. 34. D. de Reg. Iur. l. Favorabiliores. 125. D. eod. l. Arrianus. 47. D. de obligat. & action.* Ratio dubitandi circa tertiam decisionem. I. Non est distinguendum inter qualitates personarum, cum nulla lex distinguat, *arg. l. De precio. 8. D. de Inbuc. in rem action.* sed generatim sit traditum, procuratorem invitum non teneri prosequi appellationem. *d. c. Non iniuste. 14. x. h.* II. In dubio procurator est datus etiam ad appellationem prosequendam, cum verba accipi debeant cum effectu. *l. 1. §. 1. D. quod quisque Iur. in ali. statuer.* nec videatur sententia cum effectu esse lata, quandiu appellatio pendet sive durat lis. *l. Eleganter 23. §. 1. D. de condit. indeb. l. Et post rem. 7. l. post rem. 11. D. l. Si causa. 32. C. de transact.* vel quandiu aliquid agendum restat. Est enim appellatio ejusque instantia appendix vel sequela primæ. III. Præstat distinguere inter interlocutoriam ac definitivam, ut ab illa factam appellationem, non ab hac, prosequatur. Vide Sichard. in *d. l. Invitus. 17. C. h. n. 7. Gail. d. observat. 139. n. 11.* IV. Imò tenetur in causa appellationis respondere, *d. l. Si procurator. 2. D. an per al. caus. app. redd. poss.* V. Lite contestatæ sit dominus litis *l. Nulli 23. C. h.* & in eum fertur sententia. *l. 1. C. de Sent. & inter. omn. Ind. Vid. Busf. in l. Ad legatum. 62. n. 3. D. b. 20.* Si procurator sit falsus, licet nulla opponatur exceptio ab adversa parte, potest tamen iudex ex officio



officio arcere eum à litigando. Iudicis enim est præcavere, ne iudicium reddatur. *c. Causam. 9. x. de judic. illusorium.* Id autem fieret, si Dominus non haberet ratum. *d. l. licet. 24. C. b.* Vide Vultej. 2. *Iurispr. c. 30.* Ratio dubitandi. I. Iudex non impertit officium suum, nisi rogatus. *l. Dies. 4. §. Hoc autem. 8. versic. ceterum. D. de damn. infect.* nec supplet ea, quæ sunt facti. Tulden. & DD. Communiter in *l. un. C. ut qua advocat. des. jud. suppl.* II. Si procurator falsus cavit de rato, non potest repelli. *l. Inter quos. 39. §. alieno. 3. D. de damn. infect.* Vide Felin. in *d. c. causam. 9. x. de Iudic. n. 5.*

21. Sententia lata contra procuratorem falsum valet, quatenus ipse, non vero dominus, spectatur, adeoque contra ipsum executioni mandabitur. *l. Si se non obtulit. 4. D. de Re judic. l. Plautius. 61. D. h. l. 1. C. Quib. res judic. non noc.* Factum enim cuique suum, non adversario nocere debet. *l. Factum 155. D. de Regul. jur.* Et iniquum est, ut is agat ad nullitatem actus, per quem sive per cuius culpam fit *l. culpa. 36. D. de Reg. jur. fiat.* quo minus vires habeat. *arg. l. Transactio- ne. 30. C. de Transact. l. Cum profitearis. 4. C. de Revocand. don.* nam deceptis, non decipientibus jura subveniunt. *l. Et primo. 2. §. sed ita denum. 3. l. si decipiendi. 30. D. ad SC. Vellejan.* Vide Bartol. Duaren. Donell. in *d. l. Si se non obtulit. 4. Cuiac. 14. observ. 30.* Ratio dubitandi. I. Nullum ipso jure est iudicium, nulla est sententia. *d. l. licet. 24. C. b.* & consequenter nulla actio iudicati vel executio: quod enim nullum est, non potest habere ullum effectum. *l. non est dubium. 5. C. de legib.* II. Non potest conqueri de ulla iniquitate adversarius, cum debuisset diligentius in formam mandati inquirere initio. *d. l. licet.* Nec id iniquum est, cum ex suo vitio afficiatur incommodo. *l. nec id iniquum. 15. D. si quis omiff. caus. test.* III. Præstaret hic separare Procuratorem errantem ab eo, qui animo fraudandi accessit: Error enim excusat à damno, licet sit in



in jure. *l. Juris ignorantia. 7. & l. error. 8. D. de Jur. & fact. ign. & semper excusat error facti. d. l. Error. 8. Vide Jason. in d. l. si se non obtulit. n. 13.*

22. Negligentia Procuratoris, ut & ejus dolus, non adversario, sed domino nocet. *l. Si procurator. 10. in fin. C. h. l. 1. §. fin. D. quand. appelland.* Imputet sibi dominus, quod tali commiserit suam litem. *l. Cum mandatu. 23. in fin. D. de minorib.* Ita tamen nocet domino, ut tamen is agere possit adversus procuratorem. *l. In re mandata. C. Mandat. d. l. si procurator. 10. C. h.* Ratio dubitandi. I. Cum lex velit id procedere tantum in eo, qui generalem & liberam habet litis agenda potestatem *d. l. Si procurator. 10. versic. Quod si. ad quemvis procuratorem referri nequit.* II. Dolus non nocet domino, nisi ex eo commodum senserit. *l. Dolus. 3. seq. D. quand. ex fact. tutor.* Id æquissimum est, cum Domino non possit fieri præjudicium, si procurator limites mandati egrediatur. *d. l. Si procurator. 10. in pr.* Nec enim mandatum ad dolum committendum datum est. Hinc responsum est, Procuratorem ipsum non dominum teneri in Edictis, quod quisque Juris: *Si quis jus dicenti non obtemperaverit. l. Si quis iniquum. 3. §. Si procurator. 1. D. quod quisque jur. in al. statuer. l. un. §. si Procurator. 2. D. Si quis dicent non ob temp.* ubi vide Bartol. & DD.

23. In ipsum procuratorem, si is, suscepta judicialiter defensione domini, contumax in tota causa fuerit, ferri & executioni sententiam mandari est conveniens. Ad defendendum enim cum fuerit constitutus & in nullo defenderit, mandati fines excessit & sic domino non facit præjudicium. *arg. d. l. Si procurator. 10. C. h. & d. l. 1. §. fin. verb. si non in ea causa per procuratorem defensus. D. Quand. appelland.* Sin autem contumacia sit non à tota causa sed in incidenti, ea cedit in detrimentum domini. *arg. dd. ll.* Ratio dubitandi. I. Quomodo hæc Thesis stare potest cum præcedenti, quâ definitum est omnem negligentiam & dolum nocere domino.



mino. Imputet sibi dominus, quod tam negligenti commiserit negotia. *d. l. cum Mandatu. 23. D. de Minor. §. fin. Inst. de Societat. I I.* Ob contumaciam & desertionem mandati habet dominus actionem contra procuratorem. *l. Si remunerandi. 5. §. 1. versic. denique. l. Si procuratorem. 8. §. proinde. 10. versic. sed & si dolo emere. D. Mandat.* Hinc deducitur, quod ex contumacia dominus præjudicium sentiat: ex eo enim est præjudicium, ex quo competens est actio. *I I I.* Præstat distinguere inter res parvi & magni præjudicii: ut in hisce noceat, non in illis. Vide Bartol. *in d. Vnic. §. si procurator. 2. D. si quis ius dic. non obtemp. I V.* Præstat distinguere inter ea, quæ ipsum processum spectant & alia, quæ extra cum sunt; ut in hisce dominus nihil damni sentiat, in illis utique. Vide Gail. *1. Observat. 89. n. 3. Bartol. d. loc.*

24. Si dominus ex procuratoris negligentia, dolo vel alia ex causa damnum sit passus, ac suum non possit consequi à procuratore, quia solvendo non est, non poterit in subsidium contra Adversarium restitui in integrum. Nusquam enim hæc causa restituendi in jure est proposita: & iniquum esset, non domino, ex cujus persona hujus rei est initium & qui procuratorem dedit, sed adversario nocere. *l. Factum. 155. pr. D. de regul. Iur.* Verum hæc admitto, nisi adversarius notoriè lucrum sit consecutus cum injuria ac damno domini. Non est enim ferendum, ut quis cum jactura alterius locupletetur. *l. In re nature. 206. D. de Reg.* Vel nisi adversarius colluserit. *d. l. si procuratorem. 8. §. 1. D. mandat. l. Et eleganter. 7. §. si dolo. 9. D. dolo. malo.* Ratio dubitandi. *I.* Licet non sit hæc causa in jure specialiter expressa, sufficit tamen generaliter comprehendere sub hac clausula, *si qua mihi justa causa videbitur. l. sed & si. 26. §. fin. D. ex quib. caus. major. in integr. restit. I I.* Datur restitutio quoties dolus est commissus. *l. 1. §. 1. D. de dolo mal. I I I.* Iniquissimum est, ut commodum sentiat cum incommodo domini adversarius, qui



qui iniquam fovet causam. Fingamus, sententiam ab inferiori iudice latam omnino fuisse injustam, procuratorem per negligentiam vel dolum non appellasse. Hinc est, quod in l. 1. §. fin. D. quando appelland. statuatur, non simpliciter non audiendum dominum, sed difficulter, sc. si justam non probaverit esse suam causam. IV. Datur universaliter & indefinite restitutio absentibus, sive procuratorem habuerint, sive non. d. l. sed & si. 26. §. fin. D. Ex q. caus. major. V. Respondet Paulus in l. cum mandatu. 23. vers. sed si eventus D. de minorib. si ex eventu appareat servari non posse quod præstitum est, quod quis non sit solvendo, sine dubio prætorem interventurum. VI. Contra hanc thesin expressis verbis respondetur in l. Ex hoc Edicto. 3. §. 1. D. de Eo, per q. fact. er. quomin. q. jud. sist. Vide de hac re Hartmann. Pistor. 1. quæst. 36. Gail. 1. Observ. 45. n. 6.

25. Cum res non est integra, non potest fieri revocatio vel renunciatio sine causæ cognitione. l. post. litem. 17. & seqq. D. h. d. l. si mandavero. §. f. & ll. seqq. D. mandat. nisi ex consensu utriusque. Cum verò procurator renunciat licet ex consensu, non est opus, ut adversarius in exonerationem, uti eam appellant, consentiat: quia mandatum verè tantum ad Dominum & procuratorem pertinet, & ad adversarium tantum incidenter. Vide Ronchegall. in l. 2. n. 87. & seq. D. de duob. reis constituend. Ratio dubitandi. I. Per litis contestationem adversarius cum procuratore, qui dominus litis est factus, contraxit. l. Nulla 23. C. h. contraxit. l. licet. 3. §. Idem scribit, judicati. 11. D. de pecul. jus autem ex eo contractu quæsitum ei adimi nequit. II. Ex solo consensu non potest mutari procurator. 1. quia nemo potest mutare suum consilium in injuriam alterius. l. nemo potest. 73. D. de Reg. Jur. 2. quia tantum ex justa causa hoc est permittum. d. l. post litem. 17. & seqq. l. Procuratoribus. 22. C. h. III. Qui, acum cavit de judicato procurator, ex eo tenetur judicati.

R

l. Plau-



## EXERCITIUM XIX.

Resp. GERARDO AB HEUSSEN,  
Lugdunensi Batavo.

*De Defensoribus.*

## T H E S I S P R I M A :

QVI promisit se defensurum, vel, ut in actis solet dici, se interventurum tam de jure quam de facto in judicio vel extra judicium, non cogetur ad defendendum, modò velit præstare vel id quod interest, vel id, de quo convenit. *arg. l. mutus. 43. §. fin. l. 44. & seq. D. h.* Itaque venditor, qui specialiter eo modo ad & ob EviCTIONem sese obligavit, postquam denunciaverit emtor contra se Rei vindicationem esse propositam, qui propterea requirit, ut venditor secundum conventionem defendat, non tenetur ipso facto intervenire. *dd. ll.* Verum, si condemnatus fuerit Emtor ad restituendum, compellatur præstare certum, quod promisit, vel incertum, i, eam quantitatem, ad quam æstimatio ejus, quod interest, redigi potest. Aiquitas hujus juris in eo est, quia intervenire est facti & in obligationibus facti vel ad factum potest obligatus liberari præstando eo, quod interest. *l. si quis ab alio decem. 13. §. 1. D. de Re Judic. l. Quotiens. 81. D. §. fin. Inst. de verbor. Obligat.* Vide Buf. ibidem. Ratio dubitandi. I. Procurator actoris cogitur absolute judicium suscipere. *l. Filiusfam. 8. §. fin. l. si defunctus. 15. D. h.* Cur non venditor vel alius, qui expressis verbis in se intercessionem pro reo recepit. *arg. l. Non debet auctori. 41. D. de Reg. Jur.* & cujus interest rem bene defendi? II. Cur talia pacta interponuntur, si effectum non habeant? Longè aliter *in l. 1. D. de pact. & in l. 1. D. de const. pecun. responsum.* Non jura decipi enti-



pienibus unquam subveniunt. *l. Et primò. 2. §. sed ita demum. 3. D. ad SC. Vellejan.*

2. Nullus idoneus defensor litis alienæ est sine satisfactione. *l. Qui proprio. 46. §. Qui alium. 1. D. h. l. In eo. 10. §. 1. D. de Reg. Iur.* Nec est distinguendum, utrum defensor sit locuples, vel non. Nunquam enim defensor locuples habetur. *l. Qui rem alienam, 166. D. de Reg. I. Sed & hæ. 35. §. Defendere 3. l. Minor. 51. & seqq. D. h.* Vide Ioann. Matthæ. in *l. Nemo dubitat. 95. D. de Reg. Iur.* Ratio dubitandi. I. Non satisfaciat immobilium possessor. *l. Sciendum. 15. D. Qui satisfaciant. Ergo spectandum, utrum defensor sit locuples & habeat immobilia, vel non. Nec, qui satis locuples est, onerandus est satisfactione, ne quod supervacuum est exigatur. l. hac stipulatio. 14. §. 1. inf. D. ut legat. vel fideicommiss. causa caveat.* II. Si defensiones non aliter admittantur, quam cum onere satisfaciendi, sæpius defensiones absentium omittentur, quod fieri non debet, cum publicè intersit absentes defendi. *l. Servum. 33. §. Publicè. 2. D. h. l. 1. & 2. C. Si per vim vel alio mod. absent.*

3. Æquum est, ut qui ab alio simpliciter datus procurator alieno nomine experitur, ejus, pro quo agit, defensionem suscipiat. *d. l. Servum. 33. §. pen. D. h. nisi velit actionem sibi denegari. d. Sed & hæ. 35. §. fin. l. Mutus. 43. §. pœna. 4. d. l. actionem. 5. C. h.* In procuratore in rem suam distinguendum est, ut, si utili actione agat, non teneatur defendere, nisi quid in fraudem alterius fuerit factum. *l. Si quis in rem suam. 34. D. h.* quia magis proprio jure ac suo nomine actionem movet quam alieno. Sin autem directa actione experiat, cogitur defendere, quia jure ac nomine alterius directè utitur, nisi ex necessitate cessio sit facta. *d. l. Servum. 33. §. fin. D. h.* Vide D. Sand. de *action. cess. c. 5. num. 1. & seqq. aliquot.* Ratio dubitandi. I. Nusquam in hac causa distinguitur inter utiles ac directas actiones, quia eadem est secundum



leges earum causa, idem effectus. *l. actio. 47. §. 1. D. de negot. gest.* & qui utili agit, etiam nomine alieno litem movet. II. Obstat *d. l. Si quis in rem. 34. D. h.* ubi procuratorio, hoc est alieno ac directo nomine, agens non tenetur defendere, licet ex necessitate non sint mandatae actiones: Emor enim hereditatis, de quo *in d. l. si quis rem.* non ex necessitate, sed voluntate sua ac heredis constituitur procurator. III. Imò, quod procurator in rem suam ex necessitate datus teneatur defendere est expresse responsum *in l. pater 70. D. h.* ubi cessio ex causa fideicommissi, quæ omnino est necessaria, *l. heres. 73. D. ad SC. Trebell.* processit. Vide Anton. Fabr. 12. *Conject.* 18.

*Ex tit. Quod cuiusque universit. nom.  
vel cont. eam agat.*

4. Pater filium, filius patrem potest ad officium Syndici suo suffragio promovere. *l. illud. 5. & seq. D. h.* Ratio dubitanbi. I. Vox patris est vox filii. *l. fin. C. de Impub. & aliis subst.* Et vox filii est vox patris, cum de acquirendo agitur. *§. Si quis alii, 4. versic. Ei vero. Inst. de inutil. stip.* Unde uti nemo sibi potest dare suffragium, arg. *l. Prætor. 41. D. de tutorib.* ita nec patri nec filio. II. Si id admitteretur, ut filius patrem, pater filium, frater fratrem posset eligere, non tam reipubl. ac universitati, quam familie consuleretur: quod absurdum est, cum utilitati publicæ privata cedere debeat. *l. utilitas. 3. C. de primipil. arg. Nov. 97. c. 4.*

5. Universitas sive Collegium Sodalibus imperare vestigal aut pecuniam universitati solvendam, non potest: nisi id fiat ex conventionione, vel privilegio à Principe concessio, aut nisi tempore immemoriali fuerit receptum. Sunt enim universitates privatorum loco, *l. Eum, qui vestigal. 16. in fin. D. de verbor. Signific.* Privati autem privatis nullum vestigal imponere possunt. *l. Vestigalia. 2. & seq. C. Vestig. nov. instit. non poss.*  
Vide



Vide Besium in *l. 1. §. Quibus autem. D. h.* Ratio dubitandi. I. Generationi definitum est in *l. pen. D. de Decret. ab ordin. faciend.* Non oportere id rescindi, quod semel ordo decrevit, si non pugnet cum utilitate publica. hisce adde *l. fin. D. eod.* II. Decuriones possunt Medicis vel aliis liberalem artem exercentibus salarium constituere. *l. Ambitiosa. 4. §. fin. D. eod.* Salacia verò constitui non possunt, nisi singulis ad hoc imperetur pecunia, non ex publico. *d. l. ambitiosa. 4. §. 1.* III. Concesso Collegio, etiam omnia conceduntur, sine quibus non potest Collegium exerceri *l. Cui jurisdictio. 2. D. de Iurisdict.* Non autem potest esse collegium, nisi & sint pecuniæ, ex quibus publicè fiant sumtus, & arca communis *d. l. 1. §. quibus. 1. D. h.* consequentibus autem positis, scilicet, arca ac rebus communibus, necessario ponuntur antecedentia sive media i. impositio conferendi. *arg. l. 30. D. de verbor. Obligat. Nicol. à Middelb. loc. legal. à concess. consequ. ad concess. antec.* IV. Collegia habent jus reipublicæ aut civitatis: *d. l. 1. §. 1.* Civitas aut Respublica pecuniam imperare potest, cum & leges condant. *l. omnes. 9. D. de justa & just.* Vid. Gloss. & Costal. in *d. l. 1. circa fin.*

6. Cum unus ex universitate superest, solus ille potest conveniri & convenire nomine universitatis. *l. Sicut municipium. 7. §. fin. versic. Sed si universitas. D. h.* Ita & in una ove vel bove retineri dicitur grex ovium aut boû. *§. Si grex. 18. 1. Inst. de legat. l. Si grege. 22. D. eod. 1.* Ratio dubit. I. Uni non potest competere definitio universitatis. Est enim universitas multitudo hominum, &c. A quo autem removetur definitio, ab eo & definitum. II. Unicus servus appellatione familiæ. 1. Universitatis, non continetur: nec duo quidem familiam faciunt. *l. Detestatio. 40. §. fin. D. de verbor. signific.* III. Neratius Priscus tres facere collegium existimat: & hoc magis sequendum est. *l. Neratius. 85. D. de verbor. signif.* Ad quam legem si respondeatur, non in Thesi dici de uno, qui faciat sed in quo retineatur universitas, replica-



plicabitur, Textum *in d. l. Neratius. 85.* esse generalem ac accipi posse non tantum de Collegio inchoando sed & retinendo: deinde, si constitui non possit ab initio nisi per tres, non potest etiam conservari nisi per totidem. Intercidit enim omnis res, si incidat in eum casum, a quo initium habere non potuit. *l. huic scripturae 15. in fin. junct. l. seq. D. ad l. aquiliam l. Si à me fuerit. 11. D. de judic.*

7. Soluta universitate, bona ejus ad singulos pertinent, siquidem sit ea, quæ quid ex communione possessionis aut juris, quod ad singulos pertinet, commune habeat, ut accidit in compascuis vicorum ac similibus bonis. Ita quoque in Societate Indica, si ea solvatur (quod non est sperandum) quia ex privatorum contributione est constituta, omnia pro rata dividi inter illos, qui actiones in ea habent, est æquissimum. Nec tantum hoc procedit in licitis, sed & illicitis collegiis. *l. Collegia. 3. pr. D. de Colleg. & corporib.* Ratio dubitandi. I. Non pertinet ad singulos ullo modo, quod est universitatis: non ergo singuli quid sibi solvi postulare possunt. *l. Sicut. 7. §. 1. D. h.* II. Soluta Ecclesiâ res ecclesiasticæ non dividuntur inter fratres, qui in ecclesia sunt, sed cedent sacris usibus aliis, vel Fisco. Vide Gloss. *in d. l. Sicut. §. 1. arg. l. Commissa. D. de publican. & vectigal. adde arg. l. Cum loca. 36. D. de religiof.* Idem & de bonis civitatis statuendum, ut ea sublata, ejus bona referantur ad principem vel fiscum aut eos, quibus Princeps ea addicit. Ita Byzantium sub Severo, Urbe ipsa jure civitatis destituta, agri Perinthiis sunt donati. Idem in Brutiorum oppidis, quod Annibali favissent, aliisque multis civitatibus factitarum est.

*Ex tit. C. et D. de negot. gest.*

8. Non peccat, qui negotia alterius bona fide gerit: ac cuiuslibet id permixtum est, imò & impositum, uti



uti docet nos facer codex. Non enim quisque sua tantum, sed etiam, quæ sunt aliorum, spectabit. Paul. in Epist. ad Philipp. 2. v. 4. Charitas à Deo nobis demandata idem exigit. Paul. in Epist. 1. ad Corinth. 13. v. 1. 2. §. verb. non quarit quæ sua sunt. Iura nostra ex æquitate desumpta idem docent l. 1. D. h. §. 1. Inst. de obligat. quæ ex q. contr. nasc. Omnibus modis, nisi lex vel iusta ratio obstat, licet alterius conditionem facere meliorem. l. Solvendo. 39. D. h. l. servus ea. 7. D. de serv. Exportand. Ratio dubitandi. I. Non tantum Sacro codice est illicitum alienis rebus sese immiscere. Syrach. 3. v. 22. & seqq. 2. ad Thessalon. 3. v. 11. Rom. 12. v. 3. 16. sed & Iure Civili. l. Culpa. 36. D. de Reg. Iur. l. Idem juris. 8. §. 1. vers. cum affectare. D. ad l. aquil. ac Canonico c. non est sine. 19. de Reg. Iur. in 6. Semper, potest iis objici culpa, qui scientes in alieno quid agunt. §. Ex diverso. 30. inf. D. de Rer. divis. II. Morrycho sunt stultiores, qui forts agunt, aliena curant, & domesticorum negotiorum sæpe sunt negligentissimi. Erasim. in adag. Adeoque, uti ipsa stultitia reprehenditur, ita & reprehendendi curiosi alienarum rerum inspectores: III. Imò nulla datur actio talibus, l. Si servus. 27. §. Si olivam. 25. D. ad l. aquil.

9. Licet quis præsens ignoret vel absens sciat sua negotio geri, non tamen videbitur esse mandatum, sed gestio negotiorum. Mandatum enim non est ex sola scientia, sed consensu. Huc facit textus in. l. Si quis absentis. 2. verb. licet ignorantis. D. h. Sin autem fuerit Dominus in ipso negotio præsens, & sciens suo nomine quod geri non contradixerit, non dubito, quin tacitum mandatum intervenerit. Exerc. nostr. 18. Th. 14. vers. Vide. Tim. Fabr. disp. annivers. ad §. 1. Inst. de oblig. q. ex. q. contract. nasc. Petr. Fabr. in l. 60. D. de Reg. Iur. Ratio dubitandi. I. Ubique fit mentio absentium. l. 1. 2. D. h. §. 1. Inst. ubique ignorantium d. §. 1. Inst. l. Si quis absentis. 5. D. de Obligat. II. Qui scit, siue absit siue præsens sit, habetur pro consentien-



te, si non contradixerit. *l. Si, ut proponis. §. C. de nupt. junct. pr. Inst. eod.* Ita in *l. certi juris. §. C. de Locat. conduct.* pro eodem accipiuntur voluntas ac scientia. Ita scientia & consensus comparantur in *l. Nemo videtur. 145. D. de Reg. jur.* Ita qui non prohibet pro se quid fieri, mandare creditur *l. Semper. 60. D. de Regul. Iur.*

10. Curator, qui Tutor vel pupilli vel furiosi bona administravit ut curator, non potest negotiorum gestorum actione conveniri vel agere. Debet enim separari necessarium à voluntario officio, quod quis amico præstat: inter Tutores, curatores & negotiorum gestores nulla dicitur esse similitudo. *l. Tutori. 20. C. h. præterea, cum detur tutelæ utilis vel directæ. l. 1. §. 2. D. de contrav. tut. vel util. act.* rejicitur negotiorum gestorum actio in hac causa: cum enim ordinaria competit ex causa necessitatis, vix solet dari negotiorum. *l. Heredes 25. §. Non tantum. 16. D. famil. Excisc. l. Si quis putans. 6. §. Servo. 2. D. Comm. divid.* Vide Donell. 15. *Comment.* 15. Ratio dub. I. Ex *l. Ait. prætor. 3. §. Et si furiosi. 5. D. h.* II. Ex *l. Curatorem. 6. l. Curatoris. 17. C. h.* III. Ex *d. l. Ait. prætor. 3. §. hac actione. 10. D. h.* Vide Cujac. in *paratit. C. h. Bocer. class. 3. disp. 17. Thes. 4. lit. C.*

11. Executor sententiæ datus in meo negotio, si dolose fuerit versatus, tenetur mihi actione negotiorum gestorum. *d. l. Ait. prætor. 3. §. si executor. 8. D. h.* Ibid. Vide Gloss. Vital. 1. *var. lectio. 12.* Donell. 15. *Comm.* 15. Ratio dubitandi. I. Datur hoc casu actio de dolo. *l. si pignora. 5. D. de Eviction.* Ubi autem doli actio competit, alia omnis cessat. *l. 1. §. 3. D. de dol. mal.* II. Executori non est animus gerendi negotii huic vel illi, sine quo non est actio negotiorum gestorum. *l. si pupilli. 6. §. sed et si. 6. D. h.* sed ut pareat ei, qui eum executioni præposuit, ac sic magis ex necessitate officii quam ultro: ut autem detur negotiorum gestorum actio, desideratur ut ultrò gerantur negotia. *§. 1. Inst. de obligat. q. ex quas. contr. nascunt.* Vide Amon.



Anton. Fab. in *rational. ad d. l. Ait. praetor. 3. §. si executor. 8.*

12. Cum meum negotium ut meum, animo me obligandi est gestum & id ratum habuero, possum conveniri & convenire actione mandati: retrotrahitur enim per ratihabitionem consensus, qui negotii gestionem secutus est, ad prius tempus. *l. fin. C. ad SC. macedon. l. semper. 60. D. de Reg. Iur. l. Licet. 56. D. de Iudic. l. Donationes. 25. C. de donat. int. vir. & uxor. c. ratihabitionem. 10. de Reg. Iur. in 6. Ratio dubitandi. I. Ex l. si pupilli. 6. §. sed si ego. 6. §. Item quaritur. 9. & seq. l. Pomponius. 9. D. h. l. si is, qui. 50. D. mandat. l. Et, qui servo. 7. C. quod cum eo, qui in al. potest. Vide Anton. Fab. in *rationalib. ad d. l. si pupilli. 6. §. Item quaritur. 9. Pac. centur. 2. aninon. quast. 53. Vide D. Buf. 5. subtilit. 6. Annon praestat distinguere inter scientem & ignorantem Dominum? Vide Fabr. ad d. §. 1.**

13. Si Negotia aliena gerenda mandavi, eaque gesta sunt, datur mihi & contra me mandati, Domino vero & contra cum negotiorum gestorum *d. l. si pupilli. 6. §. si quis ita. 4. D. l. si mandato. 14. C. b. Ratio dubit. I. In mandantum nulla datur actio, quia mandatum non constitit, cum, ut alteri quid fiat vel derur, alteri quis quid faciat vel det, non possumus stipulari vel ullum per contractum efficere. l. stipulatio ista. 38. §. alteri. 38. D. de verbor. oblig. §. 3. 4. 19. Inst. de inutil. stipulat. l. Quaecunque. 11. D. de Oblig. & actien. II. Datur hoc casu contra mandantem actio negotiorum gestorum, l. si mandavero. 22. §. si curator. 10. D. mandat. Ergo non mandati.*

14. In gestione negotiorum voluntaria est praestanda diligentia exactissima. §. 1. in fin. *Instit. de obligat. qua ex quas. contract. nasc. l. 10. §. 1. D. h. l. si mater. 24. C. de usur. Et cum in mandato eadem diligentia sit adhibenda. l. 13. l. in re mandata. 21. C. mandat. dubium nullum est, quin & in hac causa. Adde haece l. 2. 18. 21. §. fin. l. 37. §. 1. D. b. Vide*

R 5

Vult



Vult. 1. *discept.* 15. & D. Tim. Fab. *ind.* §. 1. *discept.*  
*univers.* *discept.* 25. *lit. c.* Si quis autem accedat ad gestio-  
nem necessitate rerum, quæ perituræ aliàs erant, id  
postulante, subveniendum est, ut tantum gestor te-  
neatur ob dolum. *d. l. Ait prætor.* 3. §. 9. D. h. Præstat  
itaque, ut, qui gesturus est negotia in commodum ami-  
ci sui, antequam se rebus ejus immisceat, in testatum  
redigat, quanta sit necessitas in rebus sui amici, ut  
quis eas gerat: vel aliter judicem adeat, ut is nego-  
tiis aliquem præficiat. Ratio dubitandi. I. Tantum  
tenetur gestor de levi culpa. *l. Tutori.* 20. C. h. II. Ra-  
tio & communis regula in contractibus hoc suadet,  
ut de lata gestor conveniri tantum possit: cum negotia  
gerantur in commodum ac utilitatem domini. *vid. l.*  
*si ut certo.* 5. §. *Nunc.* 2. D. *Commodat.* III. Requiri-  
tur tantum ut diligens sit gestor, non diligentissimus.  
*d. l. si pupillus.* 6. §. *fin.* D. h. Paul. 1. *sent.* 4. IV. Tu-  
tor præstat levem tantum culpam. *l. Quicquid.* 7. C.  
*arbitr. tutel.* Majorem verò Tutor ob utilitatem pupil-  
lorum debet adhibere diligentiam, quam gestor, qui  
majoris ejusque, qui rerum suarum non satagit, nego-  
tia pio animo administrat. V. Nemo invenietur,  
qui alterius negotia est administraturus, si negotiorum  
gestor teneretur exactissimam curam adhibere. Nec  
sanè cuiquam officium suum damnosum esse debet. *l.*  
*si servus.* 61. §. *Quod verò.* 5. D. *de furt.* *l. sed si quis.* 7. D.  
*Testam. quemadm. aper.* VI. Tantum culpam tenetur  
præstare negotiorum gestor. *l. Fidejussor.* 32. *versic.*  
*negotiorum.* D. h. VII. Imò tunc tantum tenetur ne-  
gotiorum gestor de levissima culpa, cum alius diligen-  
tior se obtulerit. *arg. d. §. 1. Inst. in fin. l. si pupilli.* 6. §.  
*fin.* D. h. Vide Arum. *Exercit.* 15. *ad Instit. Th.* 11. Heig.  
*ad d. §. 1. Inst.* Tholosan. *lib. 20. syntagunt. Iurid. c. 2.*  
15. Amicus, qui ad alterius absentis negotia ami-  
citiæ ostendendæ causa gerenda accedit, si probare non  
possit, quod rerum necessitate coactus se negotiis im-  
miscuerit, tenetur etiam de culpa levissima. Nusquam  
enim



enim inter amicum vel similem & non amicum distinguitur. *l. si quis absentis. §. D. de oblig. & action.* Ratio dubitandi. Imò ex causa amicitiae & affectionis distinguitur, ut, qui affectione ductus negotia administravit, teneatur de lata tantum culpa sive de dolo. *l. Ait prator. 3. §. Interdum. 9. D. h.*

16. Verissima est doctrina, quam ponit Bartolus, *in l. Tutori. 20. C. h.* Ut, si negotiorum gestor inceperit quædam gerere & postea ea omiserit, de illis, quæ omisit, teneatur, quod ea non gesserit. *l. in commodate. 17. §. si ex facto. D. commodat.* Et si non inceperit, verum accesserit, ut omnia gesturus, teneatur etiam reliquorum nomine, quæ gessit. *arg. l. Pomponius 15. & l. seq. D. h.* sin autem non accesserit ut omnia gesturus, nec inceperit & post omiserit, non tenebitur de aliis, quæ non gessit, nisi contemplatione ejus destiterit ab administratione alius, qui voluisset gerere omnia. *d. l. si pupilli. 6. §. videamus. fin. D. h.* Vide Arum. *d. Exercit. 15. Thes. 12.* Ratio dubitandi. Non debet attendi, an contemplatione gestoris quis abstinerit, ut is, qui non gessit, propter non gesta debeat teneri. I. Cum facta ab alio & inter alios aliis non possint præjudicium facere. *l. 1. C. Res inter al. acta vel judicat. aliis non nocere.* II. Cum *in d. l. Tutori. 20. C. h.* simpliciter dicatur, sufficere amico in negotiorum gestione in paucis consuluisse. III. Imò *in d. l. si pupilli. 6. §. fin.* quæ allegatur in contrarium, non indicatur, quod, cum alius abstinet, debeat qui aliqua gessit propter non gesta simpliciter teneri; verum additur, si ea, quæ non sunt gesta sint talia, ut diligens ea quoque gossisset. Non itaque aliàs tenebitur eo casu, quo alius abstinuit, quam si is, qui aliqua gessit, non gessit ea, quæ vir diligens & bonus propter connexitatem vel aliam causam administrasset.

17. Alimenta, quæ mater suis liberis subministravit ac impensas in liberorum bona erogatas non potest mater repetere, si quidem materna pietate id fecerit.



rit. *l. Alimenta. 11. C. h.* Non verò est in facili explicare, utrum mater probare debeat animum repetendi, an verò liberi pietatem maternam ac erogationem esse ex materna pietate factam. In dubio, cum liberi sunt satis locupletes, sentio repetitionem matri non esse denegandam. Nec enim mater tenetur alere liberos, qui se possunt exhibere. *l. si quis à liberis. 5. §. sed si filius. 7. D. agnoscend. & aliend. lib.* Nec præsumitur velle laum iactare. *l. cum de indebito. 25. D. de cond. indebit.* Et in re obscura semper magis repetitioni, quam adventitio lucro est favendum. *l. Non debet. 41. §. 1. D. de Regul. Iur.* Accedit quod præster contra liberos pro matre respondere, liberis a frænum injici, ne ex bonitate matris insolentius se gerant: & maxime cavendum, ne inter liberos inæqualitas oriatur, si fortè aliquibus sint præstita alimenta, aliquibus non. Ratio dubitandi. I. Ex *d. l. Alimenta. 11. C. h.* ubi 1. De alimentis est rescriptum, quod non possint repeti, cum mater ex materna pietate ea præstet. Non enim additur conditio, si ea præstiterit ex affectione, sed ratio, quia ea præstitit. 2. De impensis, quod tunc demum possit mater reperere, si ostenderit eas animo repetendi esse factas: adde *l. 1. C. h.* II. Ex *l. Nescimus. 34. D. h.* ubi fit mentio protestationis vel rationum & in eas illationis. Si itaque non sit facta protestatio de repetendis, vel si alimenta & quæ sunt expensa, non referantur in rationes, nihil poterit repeti. III. Cum subest aliqua ratio pietatis, non datur repetitio. *l. Cum is qui Panphilium. 31. §. Mulier. 2. D. de Condict. indeb.* In hac autem causa semper est pietas vel ratio pietatis. IV. Quod naturale est, maximè est præsumendum; nemo enim contra naturam quid agere potest credi. At, ut mater educet suo sumtu, id omnimodò est naturale. *pr. Inst. de Iur. nat. gent. & civil.* Quibus addendum, quod parentes liberis, non liberi parentibus thesaurizent. 2. *ad Corinth. 12. v. 14. C. cum. Apostolus. 6. §. prohibemus. v. non. debent. x. de censib.*



*fib. c. Prædicator. 64. vers. Non debent. caus. 16. quest. 1. Vide Sichard. ac DD. in d. l. Alimenta. 11. D. Buf. in d. l. Nefennius. 34. Sand. lib. 2. Decision. Frisicar. tit. 8. defn. 3. Colerum. de aliment. lib. 1. c. 6. & lib. 3. c. 5. n. 20. & seqq.*

18. Alimenta aliasque impensas, factas in personam vel rem patris, filius potest repetere, licet de iis restituendis non convenit, si pater solvere possit: nisi animus donandi possit à patre ejusve heredibus probari. *l. Si filius. 12. verb. si non donandi animo &c. C. h. ubi Bartol. Alexand. Huc faciunt textus in d. l. Non debet. 41. §. 1. D. de reg. jur. 1. ad Corinth. 12. v. 14. d. l. Cum de indebito. Ratio dubitandi. I. Liberi tenentur alere parentes. l. Competent. 2. C. de alend. lib. & parentib. l. fin. §. ipsum, 5. C. de bon. q. liber. Si itaque aluerit patrem filius, officium fecit, & quicquam repetere nequit. *arg. l. Ex duob. 27. in fin. D. h. Et, cum non tantum alimenta præstare, sed & aliis parentum necessitatibus liberos succurrere est justum l. 1. C. eod. injustum esset, si ob eam causam daretur actio ad id repetendum quid ab iis, quibus vitam & omnia sua debent. II. Cum nomine alimentorum nihil possit recuperare pater, licet filius possit solvere, nulla causa erit, quare filio sit permissum repetere quid à patre: cum correlatorum idem sit jus. l. fin. C. de indict. viduitat. toll. III. Nec obstat. d. l. si filius. 12. verb. si non donandi. quia si verbum, Si, accipiatur secundum Ioannem veterem Glossatorem & alios pro quia, sensus hic erit: Filius non repetet, quia animo donandi sumtus fecit. Vel, manente particula, Si, in propria sua significatione, res sic explicabitur, quod pro regula sit recipiendum, filium repetere non posse, quodque animus donandi præsumatur ob debitum naturale, quo filius est obligatus patri, nisi filius possit demonstrare, se animo negotium gerendi debita patris nonnulla exsolvisse. IV. præstat distinguere inter debita modica & magna. *arg. l. utrum donatio. 47. in fin. D. de donat. inter***



*inter vir. & uxor.* Modicum enim non solet restitui *arg. l. scio. 4. D. de restit. in integr.* Vid. Coler. *de aliment. 3. c. 5. n. 32. seq.*

19. Vitricus, qui paterno affectu privignas aluit, seu mercedes aliquas pro hisce expendit in magistros, ejus erogationis nullam habet repetitionem: Si vero, ut repetiturus ea, quæ in sumtum misit, aliquid erogavit, actio negotiorum gestorum est parata. *l. Si paterno. 15. C. h.* Sin autem ambigitur, utrum paterno affectu alimenta & sumtus alios præstiterit, an repetendi animo, magis est, ut censeatur animo repetendi id egisse: ne videatur suum jactare. *d. l. Cum de indebito. 25. D. de probation.* Capra. *consil. 105. n. 1.* Maximè verò hæc conjectura valet, si privignæ sint divites, vitricus non adeò locuples, & si magnæ sint impensæ. Garsias *tractat. de Expens. c. 4. num. 24.* vel si privignæ inserviverint vitrico, & eo nomine nihil à vitrico postulaverint. *arg. l. 18. §. Possunt. 2. D. commod.* Vide Harprecht. *in §. 1. Instit. de oblig. ex q. contr. num. 26.* Coler. *de aliment. lib. 3. c. 2.* Ratio dubitandi. I. Vitricus est loco patris, privignæ loco filiarum Cujac. 9. *Observ. 18.* Pater non potest repetere, ergò nec vitricus. II. Manifestè probatur per *d. l. Si paterno. 15. C. h.* vitricum non posse recuperare sumtus, nisi probaverit animum repetendi: quia inquit Gordianus, tunc actionem negot. gestor. habere demum locum, si, ut repetiturus, quid erogaverit. III. In dubio ob odium secundarum nuptiarum matris magis favendum privignis, patre suo orbatis, quam vitrico. *l. 1. 2. 6. C. de secund. nupt.* IV. Honorabilius est ipsi vitrico, ut præsumatur pro affectu paterno: quæ verò ad honorem alicujus spectant, maximè præsumi solent. Vide Sichard. *in d. l. Si paterno.*

20. Qui, ut Domino restituat, rem emit ab hoste, à latrone vel ab alio, à quo Dominus non poterat eam recuperare, actionem neg. gest. habet ad restitutionem precii ac ejus, quod interest: imò & habet re-

ten-



tentionem, donec Dominus eum à sua parte indem-  
nnum præstiterit. De re emta textus est in *l. Nam*  
*& Servius. 21. D. h. l. Ab hostibus. 2. l. Liber captus. 17.*  
*C. de postlim. revers.* Vid. Ayal. *de jur. & offic. bell. lib. 1.*  
*c. 5.* Ratio dubitandi. Si, quod per furtum vel vim ab-  
latum est, dominus recuperet, solvitur à Domino  
precium. *l. Si mancipium. 23. C. de Rei vindicat. l. incivi-*  
*lem. 2. C. de furt.*

21. Si maritus sumtum fecerit in ægram uxorem  
curandam, nihil potest repeti, Nec datur actio negot.  
gestor. cum ob affectionem, tum ob necessitatem juris  
*l. Quod in uxorem. 13. C. h. l. si cum. dotem daret. 22. §.*  
*sin autem. 8. D. solut. matrim. junct. arg. l. 1. D. de Rit.*  
*nupt. l. si id quod. 28. §. si quas. 2. D. in fin. verb. inter con-*  
*junctos maximo affectu. D. de donat. int. vir. & uxor.* Im-  
pium est constante matrimonio non alere uxorem.  
Distinguunt nonnulli inter dotatam & indotatam: &  
rursus inter indotatam sic ægotantem, ut sit mari-  
to inutilis ad obeunda domestica munera, aut, ut sit  
aliquatenus utilis: illo casu putant non teneri mari-  
tum, modo bona uxor habeat alia, vel parentes pos-  
sint sustinere sumtus: hoc utique. Mihi ea distractio  
displicet propter arctissimum conjugii vinculum. Est  
enim in eo prosperorum ac adversorum, divini ac hu-  
mani juris consortium. *d. l. 1. D. de rit. nupt.* Huc quo-  
que facit textus *arg. l. in rebus. 18. §. possunt. 2. versic.*  
*cibariorum. D. Commod.* Ratio dubitandi. I. Indotata  
non est alenda nec curanda. *arg. d. l. si cum dotem. 22. §.*  
*sin autem.* Ubi necessitas alendi desumitur ex dote,  
quam fœmina contulit. II. Indignum est, ut, cum  
uxor habet bona & nullam dotem marito constituit,  
alatur, magno sumtu mariti: maxime, cum nec uxo-  
rem indotatam, cum dotem possit dare, teneatur ma-  
ritus domi habere. *l. si donaturus. 5. §. 1. versic. maritus.*  
*D. de cond. caus. dat. caus. non secut.* Et frustra sibi quid  
fieri petit, qui quod honestum est, ipse non facit. *l. Ju-*  
*lianus. 13. §. offerri. 8. D. de action. Emt. l. Ediles. 25. §.*  
*fin.*



*fin. D. de Aedil. Edict. ?* 11. Cum parentes non teneantur suos liberos, qui se sustentare queunt, alere, non erit iusta ratio, cur maritus uxorem in morbo, per quem ea redditur inutilis marito, alat. *d. l. si quis à liberis. §. §. sed si. 7. D. de alend. liber.* Major ac magis naturalis ratio est in liberis à parentibus alendis. *pr. Inst. de jur. natur. gent. & civil.* quam in uxore alenda.

22. Maritus, qui in funus uxoris quid impendit, jure convenit ejus sumtus nomine patrem, ad quem dos reditura est. *d. l. Quod in uxorem. 13. versic. In funus. C. h.* Alias, si apud ipsum dos sit remansura, frustra agit: cum impensa funeris æs alienum dotis sit. *l. Impensa. 18. D. de religiof. & fun.* Bald. Alexand. in *d. l. 13.* Undè & concludo, quod, si dos sit reditura ad alium quam patrem vel marituam, bñeo debeant restitui sumtus funeris. *arg. 29. d. l. Quod in uxorem & d. l. Impensa. Et l. Si mulier. §. 1. D. de Relig.* Si autem non sit dos, æquè pater convenietur, vel heredes, mulieris. Et, si non habuerit heredes: maritus sibi imputabit. *l. Quod si nulla dos esset. 18. D. de religiof. & sumt. funer.* Ratio dubitandi. I. Videtur maritus sumtus funeris fecisse ex affectione, ideoque si non sit in contrarium protestatus, non recuperabit eos. *l. Et sit quis 14. §. Sed interdum. 7. D. eod. de relig.* Quod & indicare videtur. *d. l. Quod in uxorem 13. verb. si quasi recepturus erogasti.*

23. Gestor negotiorum etiam repetit id, quod utiliter gessit, licet res, in quam quid impendit, perierit, siue licet negotium non habuerit effectum. *l. Sed an ultro. 10. §. 1. D. h.* Ratio dubitandi. I. Principali sublato pereunt omnia accessoria *l. nihil dolo. 129. §. 1. l. cum principalis. 178. D. de Reg. Iur.* Res verò ipsa, in quam sumtus sunt facti, est principale, negotia verò accidens aliquod vel accessorium. II. Nemo dixerit bonæ fidei possessorem, si res perierit, posse sumtus repetere, nisi sit possessor hereditatis. *l. plane. 39. versic. plene. D. de hered. pet.* quandoquidem hereditas tanquam universitas, incrementum ac decre-

men-



mentum habet : Atqui negotiorum gestori minus juris est tribuendum quam rei singularis possessori, qui suum curat alienum ignorans : cum gestor curet & sciat esse rem alterius. III. Debet utilitas durare, ut quis agere possit *l. Si pro patre. 10. §. versum autem 6. D. de in rem verso. l. aliud. 71. pr. vers. sicut pervenisse D. de verb. signif.* IV. Ex sola utilitate datur negotiorum gestorum actio gestori. *l. Si quis absentis. 5. D. de oblig. & actio. l. 2. D. de negot. gest.* verum Dominus, cum res interierit, non habet commodum ex gestis negotiis & impensis ab alio factis.

24. Negotiorum gestor, si in suos usus pecuniam convertat, ad maximas usuras se obligat. *l. Qui sine. 38. D. h. Ubi Anton. Fab. in rationalib.* Pessimè enim facit, qui sub amicitiae prætectu sine mandato ad alterius negotia convolat, atque lucrum ex ejus pecunia captat. Gloss. in *d. l. Qui sine.* Ratio dubitandi. Tutor, qui pecuniam in suos usus convertit, non maximas, sed legitimas usuras, quæ sunt ordinariò secundum leges cuilibet impositæ, prout explicatur *l. Eos. 26. C. de usur. præstat. l. Tutor. 7. §. Pecunia. 4. §. quæ autem sunt. 10. D. de administrat. Tur. l. 1. Cod. de usur. pupillarib.* Tutor verò & negotiorum gestor in *d. l. Qui sine. verbis: Cujus tutelam negotiar. administravit.* in hac causa comparantur. Ita Socius simpliciter præstat usuras, si in suos usus converterit nummos. *l. 1. §. 1. D. de usur.* Et non dabitur ratio diversitatis, cur aliter in socio, qui communia gerit negotia, sit statuendum, quam in negotiorum gestore. Ita & Mandatorius tantum ordinarias solvit hoc casu usuras *l. Idemque 10. §. Si procurator. 3. versic. quod si non exercuit. D. mandat.* Non ergò alias negotiorum gestor, quia utriusque est eadem ratio.

*Ex tit. C. & D. de Calumniatorib.*

25. Definitum est *l. hæc actio. 4. D. h.* Actionem ex  
S
edictio



edicto de calumniatoribus heredi non competere, quia sufficere ei debet, quod eam pecuniam, quam defunctus dedit, repetere potest. Ratio dubitandi. Absolum hoc videtur: Nam si hæc actio referatur ad heredem ejus, qui læditur per calumniam, dici potest, quod Heres succedat etiam in actionem pænalem, quam defunctus potuerat movere. §. *Non solum. 1. versic sed heredibus. Inst. de perpet. & temporal. action. l. 1. §. hoc interdictum. 44. D. de vi & vi armat.* Ergo & hanc movebit cum actio non alia in qualitate ac modo competat heredi, quam defuncto. *l. ult. & t. t. C. de hered. action.* Si verò referatur hic textus ad heredem ejus, qui dedit ad calumniandum, uti & verba videntur indicare, nulla actio potest heredi dari, quia nec defuncto, qui ipse turpiter fuit versatus, competere poterat, propterea, quod utriusque turpitudine hic versatur, & dantis ac accipientis. *l. Vbi autem & dantis. 3. & seq. D. de condict. ob turp. caus.*

## EXERCITIUM XX.

Resp. WILHELMO BRANDWYCKIO,  
DOMINO DE BLOCKLAND,  
Dordraco-Batavo,

*Ex tit. D. de restitutionib.  
in integr.*

## T H E S I S P R I M A:

**R**estitutio in integrum magis dici potest remedium extraordinarium, quam ordinarium. Subvenit enim Prætor, quoties æquitas postulat, ac, quæ solemnis ac ordinarii juris sunt, mutat. *l. Divus. 7. princ. D. h. nec non rescindit ea, quæ summo jure valent. Vide Arum. disp. ad D. Thef. 1. Mauriti. de restitut. c. 2. n. 8. & seqq.* Hinc est, quod regulariter non competat resti-



restitutio, quoties est ordinarium remedium. *l. Item si. 14. §. In cause. 2. D. de eo quod met. caus. l. 1. §. Ait Pretor. 4. D. de dol. mal. l. In cause. 16. D. de minorib. l. 1. C. de restit. in int. minor. l. Quos retrahi. C. si advers. libert.* Hinc etiam contra jus civile dicitur introduci. Duaren. *c. 1. h. Walther. 1. Miscellan. 10.* Ratio dubitandi. I. Convenit omnis restitutio æquitati ac juris communis & naturalis regulis, quæ dictant, neminem esse locuplerandum cum alterius injuria. *l. Iure natura 206. D. de regul. iur. Iudicem oportere æquitatem habere ante oculos. l. Quod si Ephesi. 4. in fin. D. de eo quod cert. loc. stricti juris non esse habendam rationem. l. Placuit. 8. C. de iudic. ac in specie, metum ac dolum, cum excludant consensum, non posse comprobari. l. nihil consensui. 116. D. de Regul. iur. Vide Zaf. lib. 1. Responsor. c. 20. n. 7. 8.* II. Potest & concurrere restitutio minoris cum conditione incerti. *d. l. in cause. 160. §. Pomponius. 2. D. de minorib. De dolo vel ob eum restitutio, cum mandati actione. l. 1. C. de dol. mal. junct. l. si mandatu. 59. §. 1. D. Mandat.*

2. Cum plenior est restitutio & plus commodi habet, arbitror & eam non esse denegandam, licet alia possit actio institui, quæ ordinaria est. Ita video admitteri Restitutionem ob metum, licet vindicatio habeat locum. *l. Metum. 9. §. volenti. 4. D. Quod met. caus. petitio vel hereditatis. d. l. Item si 14. §. In cause. 2. versic. si is. cui vis. D. eod.* Non enim remedia juris sic sunt comparata, ut unum, ex quo est minus, tollat alterum, ex quo majus haberi potest emolumentum, sed, ut quod semel petatum est vel peti potest jure ordinario, non petatur alio vel extraordinario. Huc faciunt textus in *l. si actum sit. 43. l. sed si ex causa furtiva. 47. D. pro soc. l. Pradia. 28. in fin. D. de action. Emt. in l. Qui servum. 34. §. hinc de colono. 4. D. de oblig. & act. §. fin. Inst. si quadrup. pauper. feciss. dicat. l. Nunquam. 2. §. Quæsitum est. 3. D. de privat. delict.* Hinc concludo, quod si minor curatorem non habens in venditione suæ rei



fit deceptus ultra dimidium, possit restitui contra ipsam venditionem, quamvis hoc casu paratum ipsi sit beneficium ex *l. Rem majoris* 2. *C. de rescind. vendit.* Cui consonans est ratio juris; Quod favore est constitutum, quibusdam casibus ad læsionem illorum nolumus inventum videri. *l. Quod favore.* 6. *C. de legib. c. indultum.* 17. *c. Quod ob gratiam.* 61. *de Reg. Iur. in. 6. ubi Dyn.* Vide Sfort. Odd. *de restitut. p. 1. q. 17. ubi latè.* Ratio dubitandi. Tam manifesti sunt textus, qui docent per remedium ordinarium excludi extraordinarium in *l. 1. §. ait.* 4. *D. de dol. l. causa.* 16. *D. de minorib.* ut nemo dubitare possit. Et textus in *d. l. si actum & reliquis,* non loquuntur de concursu remediorum ordinariorum cum extraordinariis ac in specie restitutionibus in integrum, sed cum aliis ordinariis. Nec ex ratione aliqua probabili contra expressos textus in *d. l. 16. &c.* est concludendum. II. Minor non potest restitui ex tali venditione, de qua suprà, cum deceptus est ultra dimidium, quia jure communi est usus, & sic non circumscriptus. *l. fin. C. de restitut. in integr. minor.* Et si non sit circumscriptus, nequit petere restitutionem. *l. Minoribus.* 5. *C. eod. l. non omnia.* 44. *D. de minor.* Vide Francisc. Cald. in *l. 3. C. eod. verb. intra legitimum tempus.* n. 10.

*Ex tit. C. ubi & apud quem cogn. in  
int. rest. agitand.*

3. Jure civili illi tantum possunt restituere, quibus est Jurisdictio. *l. fin. C. ubi & apud quem.* Secundum mores Hollandiæ, à suprema Curia impetratur restitutio & cognitio de ejus causa relinquitur competenti judici, ut notavit Merul. in *prax. Holland.* Arbitri verò non possunt de hac causa cognoscere, ne quidem incidenter. *d. l. fin. Maurit. d. tractat. c. 40.* Ratio dub. I. Imò ad Arbitros pertinent restitutiones. 1. Cum arbitria adinstar judiciorum se habeant. *l. 1. D. de recept. arbitr.* Imo, quia



quia ex voluntate partium procedunt, fortiora habent jura. II. Cum expresso textu juris canonici evincatur, ad Arbitros posse incidenter causas restitutionum trahi. *c. Causa. 9. h.* Ius verò canonicum hic sequi oportet. 1. quia id posterius est jure civili: jus vero posterius maximè spectandum est. *l. fin. D. de Const. Princ.* 2. quia magis ad praxin nostri temporis est accommodatum. 3. quia agit de casu jure civili nominatum non expresso *arg. c. 1. x. de novi oper. nunciat.* 4. quia & idem in praxi observatur. Vid. Buf. in *l. 1. D. h.* post Wurmser. III. Cum in *d. l. fin.* Arbitris non denegetur, quod possint incidenter de restitutionibus dicere sententiam. Unde rectè inferitur, quod id iis concessum videatur. 1. Ex natura regulæ, quæ est de genere prohibitorum. *l. mutus. 43. §. 1. D. de procurat.* Quicquid non est prohibitum, est concessum. 2. Quia & alias in incidentibus tribuitur potestas judicandi, quæ directò est minimè permessa. *l. si idem. 11. §. 1. D. de Iurisdict. l. 1. C. inf. de ord. Iudic. l. Quoties. 3. C. de Iudic.* 3. Quia ea, quæ ex consequentia fiunt aut incident, actum non vitiant ac fieri possunt, quamvis expresse facta actum vitarent. *l. 1. D. de author. tut. l. Nonnunquam. 52. D. de condit. & demonst. l. actus legitimi. 77. D. de Reg. Iur.* Interestque omninò, ne causæ connexitas dividatur. *l. nulli. 10. C. de Iudic. & lites, judicia ac iudices multiplicentur. l. 1. 2. D. Quib. de reb. ad eund. judic. eat.* Vide Sfort. Odd. *d. tractat. quest. 32. n. 78. ait. 8. Cyn. Castrens. in d. l. fin. C. h.*

4. Ad quæstionem, in quo foro agitanda sit cognitio restitutionis in integrum, non simpliciter potest responderi. Arbitror peti restitutionem posse, si in rem, hoc est, adversus possessores detur (uti fit in actione quod metus causa, quæ in rem est scripta. *l. Metum. 9. §. fin. D. quod metus caus. vel ob ætatem, casu. l. in cause cognitione versabitur. 13. §. 1. D. de minor.* Vel cum ob absentiam rescissoria proponitur actio. §. Rursus ex diverso. §. *Inst. de action.*) ibi, ubi res est vel reus domici-



lium habet *l. Actor. fin. C. ubi in rem actio exerc. deb. l. Quod legatum. 38. D. de jud. c.* Vide Grivell. *decis. do- lan. 129. n. 14.* Si verò in personam competat, ibi, ubi domicilium habet reus. *l. Quoniam ea. 2. C. h. nec restitutio in personam concepta, erit proponenda in loco contractus, quo quis est læsus, si lædens alibi habeat domicilium. d. l. quoniam. 2.* Ita docent Baldus, Castrenf. vide Baccov. *d. h. c. ubi & coram quo magistr. n. 4. vers. sed enim ipsi.* Potest & per modum contradictionis eo loco, quo est actio proposita, moveri. *arg. l. si idem §. 1. D. de iurisd. l. Papin. 8. §. filius. 13. D. de inoffic. testam.* Ratio dubitandi. I. Expressis verbis & quidem generalibus datur forum in domicilii loco. *d. l. Quoniam. 2.* II. Omnis restitutio est ex facto; quoties ex facto oritur actio, est in personam. *§. 1. Inst. de action.* Vide Cujac. *ad tit. C. h. Covarruv. l. Resolut. 4. n. 1.* II. Annon potius in agitando restitutionis causa sequi oportet naturam actionis amissæ: ut, si sit realis, in ea sequamur rescriptum in *d. l. actor. fin. C. ubi in rem act. exerceri.* si personalis fuerit, sequamur domicilium rei. Uti D. Sand. *decis. friscar. 1. tit. 15. defn. 1.* sentit, & Duaren. *ad h. t.* sentire author est? III. Potest & in loco contractus proponi, licet reus alibi habeat domicilium, modò deprehendatur in loco contractus. I. quia generaliter receptum est, quod locus contractus det observantiam fori, si contrahens ibi inveniatur. *l. Heres. 19. §. 1. & seqq. & ibi DD. D. de Iudic. 2.* quia qui petit restitutionem, arguit factum adversarii, atque per hoc in personam agit ex eo, quod ibi est factum, quocirca est necesse ut ejus loci judicem adeat. est enim restitutio nihil aliud, quam examen contractus eo in loco iniri. Examen autem illud ibi optimè haberi potest ac debet *arg. l. 1. & t. t. C. ubi de ratiocin. 3.* quia & conditio syngraphæ ob non numeratam pecuniam potest in loco contractus institui. *l. In contractibus. 14. §. fin. pr. C. de non num. pecun.* Vide Covarruv. *d. 1. resol. 4. n. 1. §. Re-*



5. Restitutionem dat non minor magistratus contra majorem. *l. Minor. 18. pr. D. de minorib.* Absurdum enim esset, ut minor rescinderet acta à majori. Potest verò quis contra suam, prædecessoris sui & inferioris judicis sententiam dare restitutionem. *l. in causa cognitione & sic. 16. §. fin. 12. fin. l. seq. l. Præsides. 42. D. eod.* Adversus sententiam Delegati à principe, solus princeps restituit. *d. l. minor. §. pen.* Ratio dubit. I. Licet minori contra majoris judicis sententiam restituere, cum in restitutione non agatur de jure sententiæ ejusque prærogativa ac imperio in alterum judicem, sed de jure agentis ad restitutionem vel de adversarii calliditate *l. præfetti. 17. D. eod.* qua de re coram omni judice potest agi. II. Adversus suam nemo restituit 1. quia non licet cuiquam judici errorem corrigere; semel enim dixit sententiam. *l. Iudex. 55. D. de re Judicat. 2.* non licet causam remittere ad eundem judicem in appellatione. *l. Eos, qui 6. C. de appellat.* Est autem eadem ratio in appellando, quæ in restituendo. *l. Præsides. 42. D. de minorib.* III. Non potest successor adversus prædecessoris sententiam restituere; quia successor sequi, non mutare debet ea, quæ prædecessori placuerunt. *l. Qui in jus. 177. D. de Reg. Jur.*

*Ex tit. Codic. Etiam per Procuratorem  
caus. in integr. restitut. ag. posse.*

6. Potest etiam agi per procuratorem causa restitutionis, sed non aliter quam ex speciali mandato. *l. Illud nullam. 25. §. 1. D. de minorib.* nec sufficit, si quis alleget generale mandatum de universis negotiis gerendis. *d. §. 1.* quandoquidem agendum est de rescindendo aliquo, quod valide erat actum. Ita nec cognati nec affines sine mandato in hac causa admittuntur, nisi minor ita vivat, ut bonis ei interdici debeat. *l. Patri. 27. pr. vers. Ex qua D. eod.* Solus pater excipitur, qui etiam pro invito filiof. potest agere, cum &



interfit ejus ob peculium. *d. l. patri. pr.* Ratio dubitandi. I. Potest univerforum bonorum procurator omnia facere quæ ipse dominus, & tenetur conditionem domini in omnibus reddere meliorem, *l. 60. §. fin. D. mandat.* ergo & petere restitutionem. II. Indefinitè in *l. un. C. h.* dicitur per procuratorem causam restitutionis agi posse: Indefinitè itaque hoc est accipiendum est, cum leges Codicis, ut posteriores, corrigant priores. *l. fin. D. de constit. princ.* III. Imò nullum in hac re sufficit mandatum, cum minor ipse comparere & petere debeat. *l. Omnes. 2. verbis: Ipse per se. C. de his qui ven. at. impet.* IV. Imò nec pater potest restitutionem pro suo filio, cum Patris interest ratione peculii, petere. *l. Denique 3. §. sed utrum. 4. D. de minorib.*

*Ex tit. Codic. In integr. restitutione postulata ne quid novi fiat.*

7. Cum petita est restitutio in integrum ex verisimiliter justa causa suspenditur omnis executio. *l. un. C. h. l. si causa. 32. C. de Transact.* Id verò sic accipio, ut id non tam juris sit ordinari, quam dependeat ex officio judicis *arg. d. l. si causa. 32. verb. causa cognita* Interim in dubio iudex erit pronior ad suspendendam executionem, ex eleganti ratione: Melius est intacta jura servare, quam post vulneratam causam remedium quærere. *l. fin. versic. melius. C. in quib. caus. restitut. in integr. necess. non est.* Vide Mynsing. 1. observ. 48. Donnell, 21. Comm. 1. Mauriti. d. tractat. c. 29. & 30. Ratio dubitandi. I. Malitiis non est indulgendum. *l. in fundo. 38. D. de Rei vindic.* Si executio suspenderetur, ex sua malitia haberet commodum: Ex ac malitia peti restitutio præsumitur *c. suscitata. 6. versic. Ne verò per excogitationem. x. h.* Vid. Menoch. 1. præsumt. 74. II. Ob illiquidum non debet retardari liquidum. *l. Eximarunt. 21. D. de reb. credit. l. fin. C. de compensat. Bartol.*



tol. in *l. Si se non. 4. §. condemnatus pen. D. de re judic.*  
 III. Exceptiones, post sententiam oppositæ, non  
 possunt impedire executionem sententiæ. *l. fin. C. de or-  
 din. cognit. c. auditis. 4. & c. literis. 5. x. h. 1 V. Obstat.*  
*l. Satis apertè. 2. C. ad l. Corn. de fals.*

*Ex tit. Cod. de temporib. in  
 integr. restit.*

8. Quadriennii tempus restitutionibus est præscri-  
 ptum. *l. fin. C. h.* non tantum ob ætatis facilitatem, sed  
 & ex alia iusta causa: in majoribus idem obtinet.  
*d. l. fin.* Majores hic habere quadriennium intelligen-  
 mus, & ex metu & ex omni restitutione, exceptâ  
 causâ doli. *l. fin. C. d. dol. mal.* Sunt enim restitutiones  
 & similia juris remedia potius amplianda, quam re-  
 stingenda, quandoquidem favorem habent. *c. Odia.*  
*de Reg. Jur. in 6.* Et deinde textus in *d. l. fin. C. h.* est adeo  
 generalis, ut ad omnes restitutionum species referri  
 possit. Subjicitur etiam hic titulus omnium restitutio-  
 num generibus. Vide Gœdd. *disput. 9. ad D. Thes. 2.*  
*lit. c.* Ratio dubitandi. I. Non est correctio admit-  
 tenda, nisi ea probari possit. *l. sancimus. 19. C. de Te-  
 stam.* Non verò potest probari in omni restitutione  
 tempus esse mutatum, sed videtur per *d. l. fin.* hoc tan-  
 tum indicari, quod ex edicto de ætate & in specie de  
 absentia tantum detur quadriennium: Nam per mayo-  
 res intelligimus eos, qui restituuntur ex edicto. *Ex quib.*  
*caus. major.* ut & series titulorum in Codice innuit.  
 II. Non debet excipi actio de dolo, cum, si genera-  
 liter sint accipienda verba in *d. l. fin.* etiam ex iis ad a-  
 ctionem de dolo quadriennium possit referri, quando-  
 quidem titulus de temporibus in integr. restituit. omni-  
 bus subjicitur restitutionum speciebus. III. Nulla  
 debet esse distinctio inter actionem de dolo & eam  
 quæ est de metu *l. Item si. 14. §. Eum, qui metum. 13. D*  
*de eo quod met. caus.* Itaque si de dolo tantum debeat

S s

agi



agi intra biennium, secundum *d. l. fin. C. de dol. debet* & de metu, ergò de sola actione de dolo non poterit esse exceptio.

9. Si minori tempore fiat læsio (uti sit in præscriptione rei mobilis, ad quam tantum requiritur triennium. *pr. Inst. de usucap.*) æquè quadriennium competit. Loquitur enim textus in *d. l. fin. C. h.* generaliter ac indistinctè. Idemque exprimitur in *clement. un. h. t.* Vide Mauric. *d. tract. c. 42.* Ratio dubitandi. I. Per *l. Ait prator. 10. §. si conditionalis. 23. versic. si tamen erat. D. de his, qua in fraud. credit.* II. Per *l. Sed & si. 26. §. pen. D. Ex quib. caus. major.* III. Absurdum est, ut plus temporis sit in accessorio ac extraordinario quam in principali ac ordinario beneficio juris: Ordinarium tempus in rebus mobilibus usucapiendis triennium est & si detur quadriennium post reditum ac jam factam usucapionem, plus temporis indulgeretur. Vide Jason. in §. Rursus. §. *Inst. de actionib.*

*Ex tit. C. & D. de eo, quod  
met. caus.*

10. Causæ restituendi in integrum sunt vel generales, ex æquitate, quotiens ea Præforem movet. *l. Divus. 7. D. de rest. in int. l. 1. l. sed & si. 26. §. fin. D. Ex quib. caus. major. in integr. restituant.* vel speciales; metus, dolus, ætas, absentia &c. Id verò & in cognitionem circa restituendi causam venit, quod non audiri debeat, qui integrum restitui postulat ob minimam rem, si majori summæ vel rei fiat præjudicium. *l. scio. 4. D. de in int. restitut.* Id ita non est simpliciter accipiendum, quod non soleat jus dici de modico, Modicum enim in jure exacte attenditur, ut in furto. §. *Gallarum. 16. Inst. de rer. divis. & in aliis l. 1. §. Illud. 10. D. de conjungend. cum emancip. liber. ejus. l. si proprietarius. 22. in fin. princ. vers. Eadem. D. de damn. infelle.* sed, quod restitutio non debeat fieri ob rem minimam, fieri, qui  
eam



eam petit, alia in re majus præjudicium ea adferat. Huc facit textus in *l. Rem majoris. 21. D. de Exception.* Ratio dubitandi. I. Non datur actio ob modicum. *l. Res. bona 54. D. de contrah. emt. l. Et ideo. 23. D. Locat. cond. Auth. nisi breves. C. de sentent. ex brev. rec. l. si quis 9. §. fin. & ll. seqq. D. de dol. mal. l. omnino. 12. D. de impens. in rem dot. fact.* Tiraquell. *de judic. in reb. exig. ferend.* II. Probrosus nimis est, ut quis ob res exiguas ad judicium convolet, ac homines ob eas sustineant attritiones Nov. 73. c. oportet. 8. in fin. Vide Arumæ. *diff. 6. ad D. Thef. 2. D. Bus. ad d. l. scio. 4.*

11. Actio quod metus causa est in rem scripta. *l. Metum. 9. §. fin. D. h.* Adeoque datur non tantum contra eum ipsum, qui metum intulit, sed & contra quem libet possessorem. *d. l. 9. §. 1. fin. l. Item si. 14. §. in hac. 3. D. h.* Adeo quidem, ut possessor, qui metum nullum intulit, si non restituerit ad interlocutionem, in quadruplum condemnetur. *d. l. Item si. §. in fin.* Ratio dubitandi. I. Hæc actio est ex delicto, ergo in personam. *§. 1. Inst. de action.* Imò in §. *Prætereà. 31. versic. in personam Inst. eod.* in personam esse dicitur. II. Poena nunquam est, ubi non est delictum: *l. sancimus. C. de de pæn.* Possessor autem non deliquit. Imò, qui rem furto vel rapina ablatam restituere cogitur, nihil unquam poenæ nomine solvit: sufficit n. si amittat rem sine precio. *l. Incivilem. 2. C. de furt.* Furti autem ac rapinæ causa improbius est, quam metus; cum is, qui metum infert, sæpè solvat precium *l. si vi vel metu 3. C. h.* ac in eo, qui per metum quid fecit, sit aliquis consensus. *l. si mulier. 21. §. pen. D. h.* at in furto ac rapina nunquam precium interveniat, nunquam sit ullus consensus.

12. Ut Edicto de metu sit locus, requiritur, 1. Ut sit atrox. *l. Continet. 3. §. 1. D. h.* non vanus, non infamiae. *l. metum. 5. & seqq. D. h.* Quis autem sit atrox, à Iudice æstimandum est. 2. Ut sit præsens. *d. l. metum. 9. D. h.* Non sufficiunt minæ. Ratio dubitandi.

I. Imò



I. Imò est infamiae sufficit. *l. Isti quidem. 8. §. Quod si. 2. D. h.* II. Imò non tantum metus praesens facit edicto locum, sed & futurus. *l. 1. D. h.* III. Imò ipse metus nihil habet praeter minas: uti si quis, ininetur occidere vel aedes incendere *l. f. §. 1. D. h.*

13. Contractus bonae fidei ipso jure est nullus, si dolus ei causam dederit. In genere verissima est regula in *l. nihil. 116. D. de regul. Iur.* ubi nihil tam consensui est contrarium, quam vis atque metus, quem comprobare est contra bonos mores: ac magis tollit metus consensum, quam dolus. Dolus autem, contractui bonae fidei causam dans facit contractum ipso jure nullum. *l. Et Eleganter. 7. versic. Hoc enim. D. de dol. mal.* Hinc est quod causam dotis metus faciat ipso jure nullam. *l. si mulier. 21. §. si dos. 3. D. h.* Vide Cujac. & Buf. in *d. §. si dos.* Cæterum, si metum passus ob utilitatem velit agere ex hoc edicto, non est id ei denegandum. Ratio dubitandi. I. Ubique fit mentio etiam in venditionibus rescindendi. *l. si vi vel metu. 3. & seqq. C. l. metum. §. volenti. 4. l. si mulier. 21. §. si metu. 4. l. fin. §. 1. D. h.* II. In metu est consensus, ergo & actus valet. *d. l. si mulier. §. si metu. §. D. h.* III. Vbi est exceptio, ibi actio. *l. 2. D. pr. Inst. de Except.* ob metum datur exceptio. *d. pr.* Vide Robert. 3. *animadv. 3.*

14. Qui ex metu quid vendidit, non aliter restitutionem obtinet, quam restituto precio quod accepit ab emtore metum inferente. *l. si per vim. 4. C. h.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. si per impressionem. pen. C. h.* II. Datur metum passo Rei vindicatio. *d. l. metum. 9. §. volent. 4. D. h.* in vindicatione autem non redditur premium. *l. Mater. tua. 3. l. mancipium. 23. D. de Rei vindic. nec in furto. l. incivilem. 2. C. de. furt.* III. Jus, quod habet, id is qui sine iudice possidet amittit *l. Extat. 13. D. h.* Itaque æquum est, ut amittat premium, quod solvit metum inferens,

Ex



*Ex tit. C. & D. de dolo malo.*

15. Dolus dans causam contractui bonæ fidei, red-  
 dit ipso jure nullum contractum *l. Et eleganter. 7. versic. h. fit*  
*hoc enim. D. h. l. Ea verò. 3. §. fin. D. pro soc.* Nihil enim  
 tam contrarium est bonæ fidei, quæ contractus su-  
 stinet, quam dolus ac fraus. *d. l. Ea verò. 3. §. fin.*  
 Vide Cujac. Costal. Bus. *in d. l. Et eleganter. Gaul. 2.*  
*Obserat. 2.* Incidens verò per actionem ex eodem con-  
 tractu vindicatur & purgatur. *d. l. Et eleganter. 7. §. non*  
*solum. l. Iulianus 13. §. 4. & 5. D. de act. Emt.* In con-  
 tractibus verò stricti juris, siue dederit contractui cau-  
 sam siue in eum inciderit, parit vel actionem cum  
 sunt plenè perfecti ac consummati, vel exceptio-  
 nem, si læsi convenientur. *l. si quis cum aliter. 36. D.*  
*de verbor. Obligat. l. Dolo. 5. C. de inutil. stipulat.* Ratio  
 dubitandi. I. Non est distinguendum inter bonæ  
 fidei ac stricti juris contractus, cum hodiè secundum  
 mores pari passu ambulent. Imbert. Rupell. *in Enchir.*  
*c. de Evict. an lic. si lis non sit denunt. in fin.* II. Etiam  
 ex jure civili statuitur in hac causa non manifesta satis  
 differentia, cum ubique fiat mentio rescissionis: Et  
 nominatim *in l. si dolo adversarii. 5. C. de rescind. vendit.*  
 quæ agit de dolo causam dante contractui venditio-  
 nis, qui est bonæ fidei. *§. Actionum. 28. Inst. de action.*  
 Adde textum in *l. Ex emto. 11. §. si quis virginem. 5. l. Iu-*  
*lianus. §. per contrarium. 5. §. si quis colludente. 27. D. de*  
*act. Emt. l. Tres fratres. 35. D. de pact. l. si res aestimata. 12. §.*  
*1. D. de Iur. dot.* III. Non solet esse nullitas in bonæ  
 fidei judiciis ob dolum, sed fieri reformatio ac redu-  
 ctio ad arbitrium viri boni. *l. Majoribus. 3. C. commun.*  
*utriusque judic. l. In proposita. 78. junct. l. seq. D. pro*  
*soc. l. si quis. 9. D. h.* Vide Coras. 1. *Miscell. d. Ro-*  
*bert. 3. animadv. 1. 2. 3.*

16. Doli actio est personalis *§. Praterea. 31. versic. in*  
*personam. Inst. de action. non in rem scripta arg. l. Sed &*  
*ex dolo. 15. §. Item Si quid. 2. D. h.* Est enim opus, ut in  
 hac



hac actione designetur persona quæ dolum fecit, quod in metu est diversum. *d. l. Sed & ex dolo*, 15. §. *fin.* *D. h.* Nec potest dici actio in rem esse scripta, nisi id probe-  
tur per legem. In rem ut sit scripta actio, id est attribuē-  
dum beneficio legis. Verum est arbitraria. *d. §. prater-*  
*ea*, 31. *l. arbitrio*, 18. *D. h.* Ratio dubitandi. I. Edi-  
ctum de dolo malo confertur cum Edicto de metu. *d.*  
*l. Item*, *Si cum*, 14. §. *Eum*, 13. *D. quod met. caus.* Quod  
itaque in uno receptum est, ad alterum est extenden-  
dum, cum ex textu, tum ex paritate rationis: utraque  
enim famosa & extraordinaria ad restitutionem per-  
tinens ob delictum. II. Exceptio doli non personæ  
sed rei cohæret. *l. Exceptiones*, 7. §. 1. *D. de Exception.*  
cujus autem qualitatis est exceptio, ejus & actio, cum  
ex eadem causa actio & exceptio profluant. *l. Palam*  
*est*, 2. *D. de Except. dol. ac met.* III. Uti edictum  
de metu in rem est conceptum, hoc modo: *Quod me-*  
*tus causâ gestum est, ratum non habeo*. *l. 1. D. Quod met.*  
*causa*. Ita & Edictum de dolo malo: Quæ dolo ma-  
lo facta esse dicuntur, si de his rebus alia actio non  
erit & justa causa esse videbitur, iudicium dabo. *l. 1.*  
*§. 1. D. h.* In heredes datur actio de dolo, quatenus  
sunt facti locupletiores. *l. In heredem*, 26. *D. h.* ergò &  
in alium, qui ex illa re commodum habet, ne quis cum  
alterius damno fiat locupletior. *l. jure nature*, 206. *D.*  
*de Reg. jur.* Et consequenter contra quemlibet pos-  
sessorem.

17. Non datur actio de dolo, si alia sit, sive extra-  
ordinaria, sive ordinaria *h. l. 1. §. 1. & §. Ait.* 4. *D.*  
*h. l. De dolo*, 2. *C. h.* modo non sit æque famosa, uti,  
quod metus causâ *d. l. Item. si cum* 14. §. *Eum* 13. *D. h.*  
Id adeo verum est, ut nec possit dari, si ab alio res  
servari possit. *d. l. 1. §. fin. & ll. seqq. D. h.* vel exceptio  
doli possit competere. *l. fin. D. h.* Vide. Donell, 15.  
Comment. 40. & in tract. de præsc. verb. e. 16. & seqq.  
Sichard. in *d. l. de dolo*, 2. *C. h.* Ratio dubitandi. I. Ex  
*l. 1. C. h. junct. l. Si mandat.* 59. §. 1. *D. mandat.*  
II. Ex



II. Ex l. Si legatarius. 23. D. h. junct. l. Error. 9. C. ad l. Falcid. l. Si per ignorantiam. 6. l. Fideicommissum. 7. C. de cond. Indeb. III. Ex l. Si fidejussor. 19. D. h. junct. l. Mora. 32. §. fin. D. de usur. l. Mora 88. in fin. D. de verbor. obligat. Vide Fab. 2. Conject. 12. Duar. ad. l. 49. D. de verbor. oblig. IV. Ex l. Servus tuus. 20. D. h. junct. l. cum à te pecuniam. 25. D. h. V. Ex l. naturalis. §. §. Quod si. §. D. prescript. verb. junct. l. Solent. 15. l. Si tibi. 22. D. eod. VI. Ex l. Repeti. §. §. fin. in fin. & l. seq. D. quib. mod. usuf. amittit. VII. Imo & huic actioni est locus, licet res esse possit salva ac servari ab alio. l. Etiam in his. 3. & t. 1. C. Si tutor vel curat. interven. VIII. Cum ex eadem causa procedant doli actio ac exceptio l. Palam. 2. D. de Except. doli. est absurdum, ut actio ob exceptionem, quæ possit competere, cesset. Vide Bartol. in l. fin. D. h. Cyn. & Castrenf. in d. l. De dolo. 2. C. h.

*Ex tit. C. & D. de restit. minor.*

18. Minor læsus duo probare tenetur. 1. *Ætatem.* 2. *Læsionem.* l. Si minorem. 4. l. Minoribus. 5. C. h. l. Cum te. 9. C. de probation. *Æquissimum* id est ob regulam: Incumbit auctori semper probatio. l. Ei incumbit. 2. D. l. Auct. 23. C. de probation. etiam tunc, cum agitur de tempore, quod quis pro sese allegat. l. Matrem. 17. C. eod. Vide Menoch. 2. presunt. 50. Donell. in d. cum te. 9. Ratio dubitandi. I. Favor ætatis postulat, ut ab onere probandi relevetur. Est enim minor inter eas personas, contra quas non quibus, licet agant, est probandum l. Cum de indebito. 25. §. 1. D. de probation. II. Qui ex contractu agit, tenetur probare eum contractum cum omnibus suis qualitatibus d. l. Ei incumbit. & maxime quidem, quod adversarius fuerit aptus ad contrahendum. l. Qui cum alio. 19. D. de Regul. jur. Unde & consequenter, si auctor ex negotio cum aliquo gesto, non doceat eum, cum quo



quo egit, Majorem fuisse, non poterit audiri. III. Imò partes sunt ejus, qui cum minore contraxit, demonstrare minorem ex ea causa esse locupletatum, *l. Sine herede. 32. §. Interposito. 4. verb. neque in rem suam quicquam versum esse probetur. D. de administrat. tutor. l. patri. 27. §. 1. versic. Item ex diverso. D. h. l. 1. C. Si advers. credit. Adde l. Civitas. 27. D. de reb. Credit. junct. l. Rempublicam. 7. C. de jure reipubl. Vide Pinell. in l. 2. c. de rescind. vendit. part. 3. c. 1. n. 30. & seqq. Salicet. in d. 1. C. s. advers. creditor.*

*Ex tit. C. de fidejussorib. minor.*

19. Fidejussoribus non subvenit restitutio minoris, ideoque, cum ea petitur, non tantum contra eos, qui cum minore contraxerunt sed & fidejussores ipsorum desiderabitur. *l. In causæ cognitione. 13. D. de Minor. ne eo modo qui contrahunt cum minore decipiantur. d. l. In causæ. 13. Ratio dubitandi. I. Sublato principali, corrumpitur accessorium. l. Cum Principalis. 178. D. de Regul. jur. l. lex vectigali. 31. D. de pignorib. fidejussio autem est accessio ad principalem obligationem. §. Fidejussores. 5. versic. nam eorum. Inst. de Fidejussor. II. Expressi sunt textus. 1. in *l. fin. in fin. D. de usur. rei judic. Ubi beneficium juris tributum condemnatis etiam datur fidejussoribus. 2. in l. Si pupillus. 89. D. de acquir. vel amitt. hered. l. Minor. 51. D. de procur. l. Si tutor. 2. §. 1. D. de administr. tutor. 3. In l. Stichum. 95. §. Quod vulgo. in fin. D. de solut. 4. In l. Si Titius. 48. §. 1. D. de fidejuss. III. Iura rebus cohærentia, competunt fidejussoribus *l. Exceptiones. 7. §. 1. D. de Except. hæc verò causa non personæ, sed rei cohæret. Est enim restitutionis beneficium jus reale, cum detur heredibus, licet sint ii majores. l. Minor. 18. §. fin. D. de minor. & ob læsionem tantum competat. Iura autem ac beneficia, quæ ad heredes transmittuntur, sunt privilegia causæ. Uti & illa, quæ ad læsionem pertinent.***

*Es*



*Ex tit. C. Si tutor vel curator  
intervener.*

20. Subvenitur minoribus læsis, licet Tutor vel Curator intervenierit. *l. Etiam in his, 3. §. t. t. C. b.* Id procedit & in iis, quæ in iudicio, & in iis, quæ extra iudicium sunt gesta *l. Minoribus, 2. C. b.* Imò & adversus sententiam latam ex iusta defensione tutorum vel curatorum *l. Cum & minores, 4. C. si advers. rem judicat.* Ratio dubitandi. I. Cum detur ordinarium iudicium tutelæ *l. 1. §. t. D. de tutel. & ration. distrab.* non licet convolare ad extraordinarium restitutionis. *l. in cause cognitione, 16. pr. D. de minorib.* II. Absurdum est, ut fiat Restitutio, cum Tutor vel Curator intervenit. Eo enim modo nemo cum minoribus eorumq; Curatoribus ageret: Quoties autem ex restitutione futurum est, ne quis sit contracturus cum iis, cessat restitutio. *l. Quod si minor, 24. §. 1. D. eod.* III. In Extrajudicialibus quidem negotiis id admitti posset, sed non potest tolerari, cum, iustâ defensione à curatoribus factâ, sententia contra minores est lata. 1. propter auctoritatem rerum judicatarum, quas non convelli publicè interest, *l. servo invito, 65. §. Cum prator, 2. D. ad SC. Trebelian.* 2. quia iustè habetur id, quod ex prætoris decreto vel auctoritate iudicis quis habet *l. Iustè, 11. D. de acq. vel amitt. poss.* idemque excludit omnem restitutionem. *l. At prator, 7. §. sed & si ei, 2. in fin. D. de minorib.*

*Ex tit. C. Si in commun. eademque caus.*

21. Quamvis minor pro portione sua in re communi possit implorare restitutionis auxilium, tamen maioribus ad communicandum Edicti perpetui beneficium, minoris socii aras patrocinari non potest. *l. un. C. b.* Id sic accipiendum, ut, licet majores non restituantur, possit tamen contractus venditionis in to-

T

tum



tum rescindi, si is minori aliquo qui prædium commune emerat, minore ex sua parte restituto, velit recedere à toto contractu, quod partem emturus non esset. *l. Tutor. 47. §. 1. D. de minor.* licet de eo antè non protestatus fuisset. Ratio dubitandi. I. Pupilli privilegium prodest majori in *l. si communem. 10. D. Quem adm. servitut. amittant.* II. Iniquum est, ut eadem causa diverso jure censeatur; ut quod rescribitur ad unum, id non ad alium, qui communem cum eo, ad quem est rescriptum, habet causam, pertineat. *l. 1. C. de divers. rescript.* ut causæ connexitas dividatur. *l. Nulli 10. C. de Iudic.* Adde hic textum in *l. si post. mortem. 10. §. fin. D. de bon. poss. contr. & abb. l. loci corpus. 4. §. si fundos. 3. D. si servit. vindic.* III. In confesso est, quod si minor sit inter eos, qui litem communem sibi habituri, prima instantia ad supremum Tribunal alio possint vocare *l. un. C. Quando Imper. int. vid. junct. a l. nulli.* Cur ergò non hac in causa beneficium minorum proderit aliis? IV. Nemo dubitat, quin victoria a uno ex pluribus appellante reportata etiam aliis non appellantibus profit *l. 2. D. Si unus ex plurib. appellat.* Cur non & uno restituto, reliqui restituentur? V. Si in totum non rescindatur communis causa, absurdum hæc orirentur, 1. ut, si maritus minor adversus contractum, à se & uxore majore initum, cum tertio, restitueretur, uxori restitutione denegatâ, maritus non possit manere indemnis ratione communionis bonorum venditus, qui est in statutis locorum ubique, 2. ut, si maritus quoque restitueretur contra consensum, qui uxori accommodavit, contractus ab uxore initus in ipso jure esset invalidus. Vide Sand. lib. 1. decis. fr. sic. t. 15. defn. 4. VI. Hoc quoque absurdum oritur ex hac sententia, ut quis aliquandò cogatur in virtus esse in communione: quod leges fieri nolunt. *l. C. Comm. de vid.* Restituto eorum minori alius succederet. Videri ergò posset minorem non tam restitueri cum esse contra eum, cum quo contraxit, quam con-

tr.



tra illos, qui una cum minore contraxerunt cum tertio: ita ut magis minor eximatur, quam ei restitutio detur ad contractum pro sua parte rescindendum. *arg. l. Si Titius. 48. §. 1. D. de fidejussor. l. Fundus. 64. D. de contrah. Empt. l. Proprium solum. §. verbis: adjectio itaque vicini pro supervacuo habenda est. D. Commun. pradior.*

*Ex tit. Cod. si advers. venditionem.*

22. Minor, qui juravit spontè, se inviolabiliter contractum servaturum, non restituetur. *Auth. Sacramenta. C. h.* Idem procedit si, jurejurando corporaliter præstito, caverit, se de cætero non esse controversiam facturum *l. 1. C. h.* Huc facit. *Psal. 15.* Non n. tanti esse debet commodum restitutionis quanti est salus. Ratio dubitandi. I. Aperiuntur hic fenestræ, tantum non januæ ad fraudandos minoris, contra *l. 1. D. de minor.* Eadem enim minores facilitate & dolo adversarii jurant, quâ contrahunt in suum detrimentum. Hinc in Hispania secundum *Pinell. part. 3. c. 1. ad l. 2. C. de rescind. vedit.* Quem. *Tulden. ad h. t. n. 1.* allegat in Gallis, & in Belgio, secundum *Gudelin. lib. 3. de jure noviss. c. 14. versic. Non immorabor,* ejusmodi juramenta rescinduntur vel sublata sunt. II. Cum juramentum sequatur naturam ejus contractus, cui adjicitur. *l. fin. C. de non numer. pecun.* & ipse contractus possit rescindi, rescindetur & juramentum. III. Si contractus non valeat, nec valebunt ea, quæ sunt secuta. *l. Non dubium. §. C. de legib.* Ac deindè, cum juramentum hoc contra publica privilegia fiat, non potest ullius esse momenti. *l. Jurisgent. 7. §. Et generaliter. 16. D. de pactis.*

*Ex tit. si adversus delictum.*

23. Non datur restitutio in delictis, siquidem dolo malo sint commissa. *l. Si ex causa judicati. 9. §. nunc vi-*



dendum. 2. *l. Auxilium. 37. §. 1. D. de minor. l. 1. fin. C. h.* Malorum enim mores infirmitas ætatis non excusat. *d. l. 1.* Legesque non decipientibus sed deceptis subveniunt. *l. Et primo, 2. §. 3. D. ad SC. Vellejan.* Is non potest expectare ullum beneficium à jure, qui ipse in leges committit. *d. l. Auxilium. in fin.* Nec hic distinguo inter leviora & graviora delicta: sed I. inter ea, quæ pugnant cum jure naturali & ea, quæ adversantur tantum positivo. 2. inter ea, quæ dolo & ea quæ culpa committuntur. *d. l. 1. C. h.* Ratio dubitandi. I. Datur mitigatio pœnæ si non plena remissio vel restitutio contra delictum. *d. l. Auxilium. 37. §. verb: nisi quatenus atatis miseratio interdum ad med. ocrem pœnam judicem perduxerit.* Huc facit textus in *l. Fere in omnibus. 108. D. de regul. Jur. l. Aut facta. 16. §. persona. 3. in fin. D. de pœn.* II. Imò solet in totum minoribus remitti pœna. *l. si adulterium. 38. §. Fratres. 4. D. ad l. Iul. de adult. l. fin. C. h.* quo facit generalis regula in *l. Aut prætor. 7. pr. D. de minorib.* III. Imò solet distinguì inter graviora ac leviora, propter *d. l. si ex causa. jud. §. nunc. 2. vers. sed si. l. 1, §. accusationem. in fin. D. ad SC. Turpillian. d. l. Auxilium. 37. §. 1.* IV. Non tantum delinquitur dolo sed & lata culpa. Venit enim nomine doli lata culpa. *l. Magna. 226. D. de verbor. signif. l. 1. §. 1. D. si mens. fals. mod. dix. l. 1. §. Non alias. 2. D. si is, qui testam. lib. eff. juss. fuer. l. si fortuito. 11. D. de incend. ruin. & naufrag.*

24. Si confessus sit crimen minor, nisi probabilis innocentiae subfit præsumptio, non audietur contra eam restitui volens. In genere enim definitum, in delictis non dari restitutionem, ne quidem in confessione *d. l. Auxilium. 37. §. 1. verbis: Nulla est pœna adulterii deprecatio, si se adulterum minor confiteatur.* Huc facit textus in *l. Inde Neratius. 23. §. fin. & l. seq. D. ad. aquil.* Nec enim minor præsumitur ad sese gravandum quid esse confessus. Vide Francisc. Sarmient. 3. *selectar. Interp. c. 13. Fach. 1. Controvers. 72.* Non autem confestim



festim convolabit Iudex ad condemnationem, sed in omnes exquiret circumstantias, & si omnibus expensis iudex dubitare possit, utrum vera sit confessio an ejus revocatio, pronior erit ad dimittendum ex ratione *l. Absentem* §. *D. de pœn.* sed non sine pœna, propter temerariam suam confessionem. Ratio dubitandi. I. Ex *l. Certum* 6. §. *in pupillo* §. *D. de confess.* II. Ex *d. l. si ex causa judicati* §. *nunc videndum* 2. versic. Ubi datur restitutio adversus inficiationem, & ob eam non punitur minor: ergo & ob confessionem, quia utriusque in hac re est eadem ratio. III. Res fragilis, periculosa &, quæ veritatem sæpe fallat, est minoris confessio. Nam vel minaci vultu ac asperiori Iudicis sermone perterritus, vel lenioribus ejuldem verbis spe aliqua remissionis vel mitigationis facta, captus ex animi inconstantia ac facilitate inducitur ad falsam confessionem. IV. Facit pro hac sententia regula generalis in *l. Ait pretor* 7. pr. *D. de minor.* Contra quam cum expressè nihil possit probari, subveniendum est: cum regulæ stet, quoad contrarium non docetur. DD. *ad l. 1. D. de Regul. Iur.* Vide Angel. in *d. l. Certum* 6. §. 5. *D. de confess.* Tessaur. *dec.* 161. in fin. Mauric. *d. tractat. c.* 158.

25. Non satis convenit inter juris Interpretes, utrum minor adversus contumaciam, quam ipse commisit, sit restituendus, cum, sc. evocatus legitimis edictis non comparuit. Censeo sic esse respondendum, ut, si sit vocatus ad actum, quem ipse explicare potest ac debet, denegari debeat restitutio. Ita, E. G. si fuerit ad iudicem vocatus, ut curatorem ad litem sibi eligat, vel ad adversarii intentionem audiendam compareat legitime, & ob contumaciam sit datus curator, licet postea velit alium eligere, non debet audiri. Sin autem fuerit ad ipsam causam vocatus sine curatore, non erit contumax. *l. Contra* 54. *D. de re Iudic.* Ratio prioris est, quandoquidem in dolo est, cum in eo negotio, quod ipse gerere potest & in quo idem potest quod major, non paret iudici *l. Non potest* 199. *D. de Reg. Iur. arg. l. Inju-*



riarum, 13. §. 1. & §. si quis 2. D. de injur. junct. arg. i. *Auxilium*. 37. in fin. D. de minorib. Hinc etiam conclu-  
do, quod minor, si delatione Iurisjurandi facta cum  
ipse heres rogatus esset restituere secundum casum in §  
fin. Inst. de fideicommiss. hereditat. l. fin. fideicommiss. & pe-  
contumaciam noluerit iusjurandum præstare, recte  
possit condemnari ad hereditatem ex fideicommissio  
restituendam, & condemnatus postea nequeat resti-  
tui. Vide casum huc pertinentem in Sande. *decis. frisi-*  
*car. lib. 4. tit. 5. defin.* 18. Posterioris est ratio, quia mi-  
nor non est citandus simpliciter ad causam, cum legi-  
timam non habeat personam standi in judicio. l. in re-  
bus. 2. & fin. C. Qui legat. stand. in jud. person. hab. v.  
non. sed curator: Ideoque si sit citatus non est contu-  
max, cum ex vitiosa citatione non sequatur contu-  
macia. arg. l. Quotiens viriosè. 6. D. Qui satisf. cogant.  
Et, si curator sit contumax, contra eam contumaciam,  
quia nihil ei potest imputari, restitui potest. Si qui-  
dem enim contra sententiam in qua Curator eum de-  
fendit, restitui mereatur, multo magis restituetur, cum  
contumax fuerit Curator: huc facit. l. Minor. 8. D. de  
minoribus. Ratio dubitandi. I. Non videtur minor un-  
quam fieri contumax, sive sit actus, quem ipse potest  
expedire, sive sit is, qui ab eo geri nequit: Loquitur  
enim textus in d. l. Contra. 54. pr. D. de Rejudic. gene-  
raliter ac indefinite. II. Ob contumaciam curatoris  
non opus est ut minor restituatur, cum, quando non  
est defensio in lite, sententia sit ipso jure nulla. d. l.  
Contra. 54. l. pen. C. si advers. rem judic. III. Imò  
semper sunt adversario sumtus in litem facti restituen-  
di & nunquam minor ab iis est liberandus, per l. In-  
tra utile. 39. §. 1. versic. Respondi. D. de minorib. Nec  
enim debet contumacia minoris vel curatoris mino-  
risque beneficium nocere adversario. l. Factum. 155.  
D. de Reg. Iur. l. Nec avus. 4. C. de Emancip. liberor. Vide  
Fachin. lib. 8. cont. 104, & 10. controuv. 2.

EXER-



## EXERCITIUM XXI.

Resp. PHILIPPO AB AERSSSEN,  
Hagâ Batavo,

De reliquo jure restitutionum, arbitris  
compromissariis. &c.

*Ex tit. Cod. Si advers. usucap.*

## T H E S I S P R I M A.

**C**ontra eos, qui res minorum tenent, si usucapione dominium acquisierint, restitutionis auxilium minoribus decerni debet. *l. un. C. Si advers. Usucap.* Id non tantum obtinet in minoribus natis. *d. l. un.* sed & posthumis. *l. Etiam ei. 45. pr. D. de minorib.* Nec est necesse ut minores ea in causa probent læsionem, quandoquidem ex ipsius actus facie ac re ipsa ea resultat. *DD. in l. Sancimus. fin. C. In quib. caus. rest. in integr. non est necessar.* Mynsing. *cent. 4. observ. 16. versic.* Perro quod dictum est. Ratio dubitandi. 1. Ipso jure sunt minores hoc casu tuti, cum iis non possit objici præscriptio longi temporis. *l. Non est incognitum. 3. C. Quibus non objic. long. temp. presc.* Et si ipso jure se tueri possint non datur restitutio. *l. In cause cognitione. 16. D. de minorib.* Imò nulla temporis præscriptio ipso jure currit contra minores, excepta temporis longissimi, *d. l. Sancimus. fin. C. In quib. caus. in integr. rest. non est necessaria.* Ubi elegans additur ratio: quia melius est eorum jura intacta servari, quam post causam vulneratam remedium quærere. *l. un. C. quand. sint lud. unic. se vind. lic.* Vide de hac quæstione Duaren. *in d. l. fin. Gothofred. in d. l. un.*

2. Adversus præscriptionem conventionalem ex contractu majoris, cui minor succellit, descendentem (E. G. Si major sub lege commissoria fundum

T 4

ven-



vendiderit, cui deinde heres minor successit, & si satisfactum non fuerit venditori intra statutum tempus, res in alium transferatur) non restituetur minor. Ita definitum est priori parte *legis. Æmilius. 38. D. de minorib.* ex sententia prætoris & præfecti urbi, & quidem rectè *arg. l. fin. C. Si advers. vendit. pign. l. apud Iulianum. 3. pr. versic.* Ideoque *D. Ex quib. caus. in possess. eat.* Adde *l. Si intra. 8. in fin. C. de non numer. pecun.* verum si ipse minor in hanc præscriptionis necessitatem suo facto se conjecerit, audiendus est. *arg. l. ait prætor. 1. D. de minorib. junct. arg. l. 1. & seq. C. Si ad vers. vendit. pignor. D. Sand. decis. friscar. lib. 1. tit. 15. de fin. 5. circa fin.* Ratio dubitandi. I. Ex omni causa restituitur minor. *d. l. ait prætor. 7.* Non tantum in damno sed & lucro. *d. l. arg. 7. hodie. 6. l. non omnia. 44. D. de minorib.* Ergo & ex hac, de qua in contrarium textus certus dari nequit II. Imo contra sententiam antè positam est textus in *d. l. Æmilius. 38. vers. Imperator. D. de minor.* ad quam non est respondendum, ut quidam dixit, Imperatorem motum rutilantibus Rutilianæ provocantis oculis contra jus respondisse.

3. Minor, si consanguineus ejus vendiderit rem immobilem, quam, quia ea à majoribus minoris profecta erat, retrahere potuerat, restituetur, contra eam omissionem. Huc facit argumentum deductum ex *l. Si in emtione. 35. pr. D. de minorib.* ac ratio, quia est restitutio concedenda, quoties minor vel quod habuit omisit, aut quod acquirere potuit omisit. *l. Non omnia. 44. D. de minorib. l. pen. C. eod.* Ratio dubit. I. Hæc sententia minori largiretur ansam decipiendi: posset enim si rei præcium cresceret, agere ad retrahendum, si id imminueretur, emtori rem relinquere. Iura autem errantibus ac imprudentibus, non fallentibus juvenibus subveniunt. *l. Si is, qui minorem. 2. C. si minor major. se dix.* II. Non potest re distracta alii concedi restitutio, sed tantum integrâ *l. Quod si midor. 24. §. Scævola. 2. D. de minor.* Cum verò nemo ad retrahendum legi-



legitimo tempore procedit, addicitur plenè emtori. & quidem publica auctoritate, ob quam restitutio cessat. *d. l. ait prator. 7. §. Sed & si ei. versic. Quid tamen. D. eod. III.* Cum minor jure majorum hoc casu utatur, non habet locum restitutio. *l. fin. C. eod.* Majoribus autem omnibus hæc lex dicitur, ut ad retrahendum veniant intra certum diem. *I V.* Imò ei non nocet hoc tempus ipso jure & consequenter non opus habet restitutione. *l. fin. C. In quib. caus. in integr. rest. non est necessar.* Add. *c. un. §. 4. versic. si minori. & §. seq. si de feud. defunct. content. sit inter domin. & agnat. c. constitutus. 8. x. de in integr. restitut.* *V.* Annon præstat distinguere inter damnum & lucrum: ut quidem in lucro, non in damno currat minori præscriptio. Vide Panormit. in *d. c. constitutus.*

*Ex tit Cod. Qui & advers. quos.*

4. Liberis non datur restitutio contra parentes ex eorum facto, non tantum in causa famosa. *l. Non debet. II. §. 1. D. de dol. malo.* sed in alia qualibet. *l. fin. C. h.* quia id pugnat cum reverentia, quam liberi suis parentibus præstare jure coguntur. *l. liberto & filio. 9. D. de obseq. parentib. junct. l. honori. 2. l. parens. §. 1. II. seqq. D. eod.* Vide Arum. *disp. ad pandect. 6. Thes. 15. Buf. ad l. non debet. n. 1. & seqq.* Ratio dubitandi. *I.* Expressum est *Nov. 155. c. 1.* filium contra matrem restitui. *II.* Datur restitutio filio contra patrem, cui filius est condemnatus. *l. Si cum paterf. 2. C. si advers. rem judicat. vel cui filius in donatione consentit. l. fin. in fin. C. si advers. donation.* Vid. Bartol. in *d. l. fin. C. In quib. caus. rest. in integr. necess. non est.*

5. Minor contra minorem non solet restitui. *l. verum. II. §. Item queritur. 6. D. de minorib.* Non enim datur privilegiato contra privilegiatum restitutio: Et in pari causa est melior conditio possidentis: verum in hac re respondet Ulpianus. *d. l.*



verum 11. §. Item queritur, 6. inspiciendum esse, quis captus sit: proinde si ambo capti sint, verbi gratia, minor minori pecuniam dedit & ille perdidit, melior est causa ejus, qui accepit, vel dilapidavit vel perdidit. Ratio dubitandi. I. Absurdum est, iniquum ac perniciosum, ut is, qui sobriè res suas egit, patiatur damnum, is verò, qui dilapidavit vel perdidit & qui vel dolum vel culpam commisit, commodum sentiat. Sunt enim adjuvandi rerum suarum satagentes: arg. l. Ut perfectius. 2. versic. sed sit aliqua. C. de annal. Except. Nec malitiis est indulgendum. l. In fundo. 38. D. de Rei vindicat.

procedit  
de minor.  
n. 90.

6. Iuris Doctor, in contractu læsus, restituendus est. arg. l. 1. D. de minorib. l. 1. C. h. magis quam Mercator, qui alias diligens paterfamilias est d. l. 1. C. h. Imo quam & Decurio. d. l. 1. C. h. Solent enim juris Doctores peritissimi, rerum gerendarum esse ignari. Cyn. in d. l. 1. Vide Fach. 3. contrav. 5. Sarmient. 3. Selectar. interpret. c. 12. n. 5. & seqq. Ratio dubitandi. I. Ex l. Necessarium. 2. §. Servius. 43. D. de orig. jur. Qui textus licet loquatur de peritia juris, debet tamen & ad alias causas referri, cum olim } Cui non tantum de jure, sed de aliis negotiis ad usum quotidianum pertinentibus, responsitaverint. ut 3. de Orator. testatur Eloquentia pater. II. Vix est, ut non propriam turpitudinem alleget } Cuius, qui, cum gravitas ac constantia morum eum deceat, contractibus, à sua professione alienis, non debet sese immiscere & vult restitui. Imò est culpandus, si sese immisceat vel alterius prudentioris consilio non sit usus: Uti enim ignorantia juris nocet imperito, si, cum consulere potuerit Iurisperitum, id non fecerit. l. Regula. 9. §. Sed juris ignorantiam. 3. D. de jur. & fact. ignorant. ita magis jurisconsulto, si peritiores contractuum non consuluerit, ne deciperetur: audiet enim aliàs sibi occini cum opprobrio ex l. Intivilem. 2. C. de furt. disce cautius mercari.

Ex



*Ex tit. Cod. si sepius in integr. rest. postul.*

7. In una eademque causa iteratum in integrum restitutionis auxilium non jure, nisi novæ defensiones prætendantur, posci sæpe rescriptum est. *l. jen. l. fin. C. h. & ibi DD.* Ratio dubitandi. I. In eadem hereditate potest iteratò fieri restituti. *l. aut prætor. 7. §. Restitutus. 9. D. de minorib.* cui è diametro obstat textus in *l. fin. §. fin. versic. Non autem C. de bon. qua liber.* II. Licet appellare bis. *l. un. C. Ne lic. in una ead. caus. tert. provocar.* Cur ergò non bis postulare restitutionem, quæ nullo favorabilior est appellatione.

*Ex tit. C. si min. se major. dixer.*

8. Qui juravit bona fide se esse majorem cum minor esset, non restituitur, nisi instrumentis ostenderit se minorem tempore contractus fuisse. Itaque si per testes ætatem minorem postea velit docere, non audietur. *l. si alterius. 3. C. h.* Hanc ipsam constitutionem cum & sit singularis, non putò esse extendendam ad actus nullitatis. Siquidem enim actus ipso jure sit nullus, utputa, si minor habens curatorem fundum vendiderit. *l. si curatorem. 3. C. de in integr. restit. minor.* & minor juraverit se esse majorem, arbitror nihil effici, cum juramentum sequatur naturam ejus actus, cui additum est. *l. fin. C. de non numer. pecun.* ac etiam is, qui cum minore contraxit, sibi imputare debeat, quod non exactius in qualitatem minoris inquisiverit, cum eam scire potuisset. *l. Qui cum alio. 19. D. de regul. Jur.* Ratio dubitandi. I. Non debet minor in hac re fides haberi testibus, cum sunt tales, qui omni gratiæ ac potentatui fidem judiciariæ religioni debitam possunt præponere. *l. Eos. 4. C. de Testib.* quam instrumentis. I. Propter *l. in exercendis. 15. C. de fid. Instrum.* 2. Quia non testimoniis, id est instrumentis, sed testibus credendum. *l. Testium. 3. §. Idem Divus. 3. D. de Testib.*  
II. Imò



II. Imò debet textus *in d. l. si alterius. 3. C. h.* extendi ad actus jure nullos. 1. Propter generalitatem verborum in fine & rationem. 2. Quia etiam juramentum confirmat actus per se & ipso jure nullos, uti receptum in eo, quod mulier tuta Scto Velliano præstat & similib. 3. Quia generatim inquit Alexander Imp. *l. 1. C. si advers. vendit.* Si minor corporaliter præstiterit iusjurandum, se neque perfidiæ, neque perjurii autorem futurum. Facit huc textus *in c. Cum contingat. 28. x. de jurejurand. c. Quamvis. 2. de pact. in 6. Vide Sfort. Odd. de tractat. q. 24. ait. 14.*

*Ex tit. Cod. de his, qui ven.  
atat. impetrav.*

9. Qui veniam ætatis impetravit, ei non subveniatur, si lætus sit, nisi res immobiles sine decreto alienaverit vel hypothecæ dederit sine decreto. *l. Eos, qui. 3. C. h.* An autem, qui veniam petit, postea observans se non esse satis aptum ad res suas tuendas, restitui possit adversus impetrationem, non satis est expeditum. Pronior sum in eam sententiam, quod sit adjuvandus. Est enim impetratio in commodum introducta ac consequenter non retorquebitur in odium ac detrimentum. *l. Quod favore. 6. C. de legib.* Nec enim beneficia cuiquam oneri esse oportet, sed est omnibus permissum favorem pro se introductum remittere *l. pen. C. de pact.* Vide Gloss. Barrol. Fulgos. *in l. 1. C. h.* Ratio dubitandi. I. Impetratio veniæ est beneficium ac favor à Principe delatus: cuiuslibet est concessum per se & ex se beneficiis ac favoribus suis renunciare *d. l. pen. C. de pact.* Non ergo opus est restitutione. Non est enim necesse, ut petam restitutionem in eo, quod jure meo possum. *l. in causæ. 16. D. de minorib.* II. Impetratio veniæ est nihil aliud quam abbreviatio ætatis minoris, & probationem diligentia ac honestatis mo-



morum continet talem, ut quis sit factus major *l. Omnes*  
*2. C. h.* Major autem non potest petere restitutionem.  
 Vid. Alberic. *in d. l. 1. C. h.* III. Expressis verbis  
 Impr. *in d. l. 1. C. h.* negat restitutionem: addita hac  
 ratione, ne hi, qui cum minore contraxerunt, sive ut  
 ibi dicitur contrahunt, principali auctoritate circum-  
 scripti esse videantur. IV. Minor, qui statum mutavit,  
 non restituitur. *l. si ex causa judicati. 9. §. Papinianus. 4.*  
*versic. quoniam res. D. de minorib.* Qui verò ex minore  
 fit major ac sub curatore esse desinit, statum aliqua-  
 tenus mutat. V. Annon præstat distinguere, utrum  
 publicè ac palam sit facta impetratio, an privatim ac  
 non ita notoriè? Vide Sfort. Odd. *quest. 23. art. 10.*

*Ex tit. C. de Reputationib. quæ fiunt.*  
*in judic. in integr. restitutionis.*

10. Qui restituitur in integrum, sicut in damno morari non debet, ita nec in lucro: & idè quicquid ad eum pervenit ex contractu, debet restituere. *l. un. pr. C. h.* Adeoque Invenis, qui precium pro fundo vendito accepit, tenetur reddere, non a. omne precium, quod ei est annumeratum est, sed quatenus ex ea pecunia factus est locupletior: verum emtor jubendus est prædium cum fructibus restituere. *l. patri. 27. §. 1. in fin. D. de minorib.* Itaque si totum precium dilapidaverit minor, ut ex eo nihil in rem ejus sit versum, nihil restituet. *l. sine herede. 32. §. Inter. posito. 4. D. de administ. tutor.* Ita autem minori in reputatione facienda consulitur, ut nunquam excusationem ullam inveniat dolus. *d. l. un. §. fin. C. h.* Ratio dubitandi. I. Iniquum est, ut emtor omnes fructus cogatur restituere, minor verò non omnem pecuniam, quæ ipsi est numerata si partem consumserit. Consumptioni vel dilapidationi nullum est præsidium dandum, sed coarctandi sunt juveniles calores. *l. fin. §. Ipsum. 5. versic. melius. C. de bon. quæ liber.* II. Per beneficium minoris non debent



debent alii detrimento vel injuria affici. *l. Nec avus. 4. C. de Emanc. pat. liberor.* III. Expr. esse responsum est ex æquissima ratione in *l. Quod si minor. 24. §. Restitutio. 4. D. de minorib.* 1. Restitutionem ita faciendam esse, ut unusquisque in integrum jus suum recipiat 2. Si in vendendo fundo circumscriptus restituatur, jubere prætorem, ut Emptor fundum cum fructibus reddat & precium recipiat sc. omne quia indefinite Jctus loquitur. 3. Precium à minore esse reddendum: nisi tum emptor dederit, cum eum perditurum, non ignoraret: sicuti fiet & in ea pecunia, quæ ei mox consumituro creditur. Itaque non spectatur, quid minor dilapidaverit, sed quid ei sit numeratum tanquam perdituro. IV. Etiam in *l. 1. & fin. C. si adversus Transact.* rescriptum est non tantum minorem adjuvari sed & ejusdem adversarium, ut utrinque recipiantur, quæ habuerunt. V. Quotiens minor dilapidat, dolo facit, ergo semper precium restituere tenetur, quia quod dolo facit & consumsit, habendum est ac si extaret. *d. l. un. in fin. C. h.*

II. Si hic casus incidat. Minor non habens curatorem fundum vendidit, conqueriter de læsione & eam in precio intervenisse probare potest: emptor verò agnoscens aliquam læsionem sine dolo malo factam, offert justii precii suppletionem ex arbitrio viri boni, ut rem retineat. Queritur, utrum Emptor audiri debeat, ac minor. Hunc magis audiendum esse arbitror quoties ei efficax est ob læsionem actio ad restituendum: *d. l. Quod si minor. 24. §. Restitutio. 4. versic. Itaque verbis: iubeat prætor emptorem &c. D. de minorib.* cui consonat *l. patri. 27. §. 1. versic. Item ex diverso. D. eod.* Facit huc textus in *l. Siquidem. 11. C. de prad. & al. reb. minor* Vide Cyn. in *d. l. Siquidem. 11. Castrenf. in l. non interest. 5. C. de his que vi met. caus. gest. sunt.* Ratio dubitandi. I. Ubi læsio deest, ibi frustra petitur restitutio: probanda enim necessario est læsio. *l. minori-minoribus. 5. C. de Restit. in integr. minor d. l. Quod si minor.*



nor. 24. §. Restitutio. 4. vers. Itaque si in v. f. circumscriptus. l. Verum. 11. §. sciendum. 3. D. eod. II. Si alia ratione sit consultum minori, non est recurrendum ad hoc extraordinarium remedium. l. In causa. 16. D. eod. III. Est fortissima probatio à simili in l. Si res. 12. §. si mulier. 1. vers. Etim vero. D. de jure dotium. Vide. Gloss. Bartol. Bald. Salic. in d. l. siquidem. 11. C. de prad. & al. reb. min.

12. Non satis expressè est definitum legibus, utrum minor, cum de reputatione facienda quæstio incidit, teneatur probare in rem suam quid non esse verum, an adversarius, minorem factum esse locupletiores probilior mihi semper visa est sententia eorum, qui contra minorem responderunt: Is enim docere debet se læsum esse. 1. locupletiores non esse factum. Huc faciunt textus in l. 1. C. h. & l. Quod si minor. 24. §. restitutio. 4. D. de minorib. Si quidem enim sese læsum esse allegat contra eum est præsumptio, quod suum non jactasse sit credendus. l. cum de indebito. 25. D. de probat. Vide D. Buium in l. verum. 11. num. 4. & seqq. D. de minorib. Gloss. ac Bartol. in l. 1. C. si advers. creditor. Ratio dubitandi. I. Adversarius, est actor in reputandis iis, quæ ad minorem pervenerunt: probare ergò debet. l. Ei incumbit. 2. D. de probat. II. Minor est ex iis personis, quæ non debent probare, sed quarum adversario incumbit probatio. d. l. Cum de indebito. 25. §. 1. D. de probation. 3. III. Huc pertinet rescriptum manifeste huic rei conveniens, in l. 1. C. si advers. creditor. quod non tantum ad mutuum, sed ad omnem contractum pertinet, uti, & l. fin. C. eod. quemadmodum inscriptio indicat: Creditoris enim vocabulum est latissimum l. Creditores. 10. & seqq. D. de verbor. significat. IV. Expressi pro hac re sunt textus in l. pradiorum. 10. in f. l. si pradium 16. C. de prad. ac aliis reb. minor. l. sine herede. 32. §. Interposito. 4. D. de administrat. tut. l. patri. 27. §. 1. vers. Item ex diverso. D. de minorib. Adde argument. ex l. utrum. 23. princ.



23. *princ. in fin. D. de petit. heredit. l. si pro patre 10. §. ver-  
sum autem. 6. D. de in rem verjo. Vide Fachin. 2. Contro-  
vers. 46. post varios.*

*Ex tit. C. & D. Ex quib. caus.  
major. in integr. restituant.*

13. Cum usucapio est capta tempore absentiae, ob quam datur restitutio, & perfecta est plenè post reditum, non privabitur reversus in totum restitutione, sed moderatum est ratione absentiae tempus concedendum. Nec male censuerunt Bartol. Bald. Salicet. *in l. Quod tempore. 3. C. de restitut. milit.* tanto minus temporis ad restitutionem concedendum esse, quanto diutius ante usucapionem completam læsus post reditum fuit domi, per *d. l. Quod tempore. 3. & l. pen. C. Quib. non objic. long. temp. prescript.* Sic fiet, ut tempus praesentiae noceat ac absentiae non obsit. Alias enim si statim post reditum esset agendum vel post impletam usucapionem, non competeret hoc casu quadriennium, quod leges ob absentiam indulserunt. *l. fin. C. de temporib. in integr. restitut.* Ratio dubitandi. I. Respondet Ulpianus *in l. Ab hostibus. 15. §. fin. D. h.* Restitutionis auxilium locum habere in reverso, non quandoque, sed ita demum, si intra modicum tempus, postquam rediit, hoc contigit; id est, dum hospitium conducit, Sarcinulas componit, quærit advocatum: Is enim, qui differt, non est audiendus. Adde *l. Non enim 16. D. eod.* Vbi inquit Paulus, ita demum esse restituendum, qui rediit, si temporis angustia non potuerit litem contestari. Ad hæc omnia cum brevius tempus, quam quadriennium, sufficiat, frustra de quadriennio dando disputatur. II. Datur tunc tantum quadriennium, cum usucapio est tempore absentiae completa. *l. 1. ver- sic. Item si quis quid usu. D. h. §. Rursus. 5. Inst. de action.* Vide Cujac. 19. *observat. 15.*

14. Non est sufficiens causa restituendi majorem  
contra



præscriptionem longi vel longissimi temporis, si is nihil aliud alleget, quam se ignorasse rem suam præscribi. Hac de re neminem dubitare permittunt textus in *l. fin. verbis: Nulla scientia vel ignorantia expectanda. C. de præscript. longi tempor. l. un. versic. Et nullus eis ad eas. C. de transform. usucap.* Nunquam requiritur scientia, sed tantum bona fides, justus titulus, tempus legitimum possessionis continuatio ac apta rei, quæ usucapienda est, qualitas. Vide latius Dominic. Arum. *disput. ad D. 6. Thes. 24. Buium. in l. sed etsi. 26. §. fin. n. 1. & 2. h. Fachinæ. 1. Controvers. 69.* Ratio dubitandi. I. Ignoranti ubique subvenitur *l. si fidejussor. 29. pr. versic. ubi vero. D. mandati.* & si agatur de re sua amittenda non tantum error in facto, sed & in jure non nocet. *l. Error juris. 8. D. de iur. & fact. ignorant.* II. Fit in specie mentio scientiæ requirendæ in usucapione vel præscriptione, *l. si aquam. 2. verb. eo sciente C. de serv. & aq. ubi verba, eo sciente, conditione habent, cum per duos ablativos absolutos efferantur. arg. §. fin. Inst. de nupt. l. 109. D. de condit. & demonstr. l. 63. D. Adl. Falcid.* III. Videtur } Ctus in *l. Et Attilicinus, 35. D. de servit. præd. rustior.* ignorantiam habere pro sufficienti causa restituendi, cum cessante negligentia aut culpa detur restitutio: In ignorantia nec est negligentia, nec verè culpa. IV. Tantum Ignorantia Juris non impedit præscriptionem. *l. sicut. 3. in fin. C. de præscript. 30 vel 40 annor.* undè sequitur, facti ignorantiam impedimento esse. Vide. Sfort. Odd. *d. tractat. quest. 8. art. 9. Mauriti. d. tractat. c. 57. & seqq.*

15. An paupertas ac similes causæ justæ sint, relinquendum est Iudicis arbitrio. Potest enim sæpè fieri, ut justæ esse videantur: quo casu recurrendum est ad generalem clausulam; si qua mihi justa causa videbitur. *l. sed & si. 26. §. fin. junct. l. 1. D. h.* Ratio dubitandi. I. Non est consultum, ut quid Iudicis potestati subjiciatur. 1. Ne ea judex abutatur. 2. Ne desit necessitas parendi. *l. Non quicquid. 40. pr. D. de Iudic.*

V

opor-



Oportet autem in omnibus esse necessitatem parendi. Frustra enim alias sunt leges. II. Per se & ipso jure meretur restitutionem. *l. Si procuratorem 8. §. Quod actionem. 8. versic. Quid tamen si Paupertas. D. Mandat* Maximè verò id admittendum est in iis, quæ sine sumtu & expensis non possunt expediri. Vide Odd. *d. tractat. quest. 11. artic. 9. Maurit. dict. tractat. c. 362.*

16. Non impeditur restitutio absentis Reip. causâ, siue reliquerit domi vel non reliquerit Procuratorem. *d. l. sed & si. 26. §. fin. D. h.* Nec hoc responsum locum sibi vindicat tantum in absentia Reip. sed & in quavis alia justa, uti apparet ex contextu ac serie *d. §. fin. & ll. seqq.* Vide D. Arum. *d. disp. 6. Thes. ult.* Rat. dub. I. Denegatur restitutio iis, qui domi Procuratorem reliquerunt *l. Is, qui Procur. 39. D. h.* II. Imò illi, qui procuratorem reliquerunt, tantum possunt restitui ad appellandum *l. f. D. de rest. in int.* Ergò non absolutè quoad causam.

### *De gratiosa Principis restitutione.*

Princeps ex sola gratia ac sine causa nec minorem nec majorem ut negotium ritè gestum rescindatur restituendi & tempus restitutionibus præscriptum prolongandi habet facultatem. Ius enim quæsitum nemini potest auferre. *l. Rescripta. 7. C. de prec. Imper. offer.* Vide exercit. *nost. 9. Thes. 19.* Verum ex justissima ratione potest aliquem restituere famæ, ut aboleatur effectus juris infamiæ & facti. Item potest fieri ab eo restitutio ad honores, ad ordinem, ad omnia, quæ quis habuit, etiam ad bona, quæ delinquentes propter delictum amiserunt. *l. 1. D. de sentent. pass.* ut & ad patriam potestatem §. 1. *Instit. quibus mod. patria potest. solvit.* Ad postulationes *l. 1. §. Deinde 9 & seq. D. de postuland.* Ratio dubitandi. I. Non est ademtum Principi restitutionem gratiosam concedere in prolongando tempore restituendi, 1. cum ipse dederit quadriennium ex suo lubitu. *l. fin. C. de Temporib*



porib. in integ. restit. Potest & ei aliquod tempus addere.  
 2. Iudex potest prorogare tempus ad solvendum *l. si debitori meo. 21. D. de Iudic.* Non ergo denegabitur principi, ut tempus restituendi proroget. II. Princeps non potest abolere infamiam facti, quia ea consistit in opinione hominum ac animis: quibus non potest lex politica præscribi. III. Si concedat princeps, ut delinquens ad bona ab aliis occupata redeat, adimit jus aliis quæsitum, quod fieri non posse certum est. Vide latè de gratiosa restitutione Sfort. Odd. *d. tractat. quest. 91. & seqq.*

*Ex tit. C. & D. de alienat. judic.  
 mutand. caus.*

17. Cum miles postulabat suo nomine litigare de possessionibus, quas sibi donatas esse dicebat: Responsum est, si iudicii mutandi causa alienatio facta fuerit, priorem dominum experiri oportere: ut rem magis, quam litem in militem dominus transtulisse credatur. *l. Cum miles. 11. D. h.* Id non in milite tantum, sed & quolibet alio actore durior adversario recipiendum est: Est enim eadem in aliis, quæ est in milite ratio. Ratio dubitandi. I. Datur ex hoc edicto in factum actio in id quod interest alium adversarium non haberi, non ergo ipse adversarius, qui rem transtulit, ad agendum potest compelli: pendet enim id ex voluntate adversarii, utrum velit ipse iudicium pati vel accipere, an verò velit contra se agi ex hoc edicto. *l. Quia etiam. 3. §. fin. D. h.* II. Non habebit hoc casu actio in factum ex hoc edicto locum, quia nec miles hic, nec adversarius ipse, qui ante fuit dominus, actionem ullam habet. *l. fin. C. ne liceat proventiorib.* Expresse idem confirmatur per *l. fin. D. h.*

18. Iudices compromissarii, sive Arbitri esse nequeunt cum effectu servi, pupilli, furiosi, surdi muti, Iudices dati in eadem causa. *l. Pedius 7. §. 1. & ll. seqq.*



*D. h. Minores 20. annis. l. cum lege Iulia. 41. D. h. Fœmine. l. fin. C. h.* Possunt autem servi consentientibus partibus sententiam dicere efficacem, cum liberi sunt facti. *l. Sed si in servum. 9. D. h.* Iudices autem hodie ex moribus & secundum jus canonicum rectè in arbitros eligi possit *c. cum tempore. 5. c. Cum olim. 7. c. Ex parte. & ibid. Gloss. x. h. Bald. de arbit. q. 2.* Si autem ex hisce prohibitis quis sit assumptus una cum aliis, qui iure esse possunt arbitri, alii cogendi non sunt dicere sententiam. *d. l. Pedius. 7. §. 1.* Ratio dubit. I. Servus potest esse prætor. *l. Barbarius. 3. D. de officio Prætor.* Ergo & Arbiter: minus enim est arbitrum esse, qui privato iure eligitur, quam præturâ fungi. II. Etiam de iure civili possunt Iudices esse arbitri, quia & ipsi prætores non prohibentur. *l. 1. §. Et post. 9 D. de oper. nov. nuntiat.* III. Major 18. annis potest esse Iudex consentientibus partibus *c. Cum vigesimum. 41 l. x. de offic. & potest Iudic. delegat.* Imò & ea ætate minor. Si partes in eum consenserint. *l. Quidam consul. bat. 57. D. de Re Iudicat.* vel si Princeps ei dederit Magistratum: Princeps enim, dum ei magistratum dat, omnia gerere decernit. *d. l. Quidam. 57.* Vide Ant. Fabr. in *d. l. Cum l. Iudic. 41.* IV. Expressum est *c. Dilecti. 4. x. h.* etiam in mulierem habentem jurisdictionem validè compromitti posse: non itaque simpliciter prohibebitur fœmina Arbitrium recipere. V. Si quis sit electus in Arbitrum cum eo, qui arbiter esse nequit, cogetur sententiam dicere, cum servi persona pro supervacuo habenda sit. *l. proprium solum 5. D. Commun. prædior. l. l. Fundus ille. 64. D. de contrah. Emt. nec conqueri potest de ulla iniquitate is, qui eo casu compellitur. arg. l. Si Tiriuse 48. D. de fidejuss. l. Qui cum alio. 19. D. de Reg. Iur.*

19. Parvi refert, integræ famæ sit arbiter, an ignominiosus. *d. l. Pedius.* Paterfamilias, an filiusfam. Imò & admittitur filiusfam. in re patris. *l. Sed & Filiusfam. 5. & seq. D. h.* Ratio dubitandi. I. Arbiter eligi-



eligitur quasi vir bonus. *l. Labeo. 3. vers. verum quoniam. D. h.* II. Non est justa sententia expectanda ab homine probroso: Mali enim Corvi malum ovum, & ab improbo est iniquitas, secundum vetus dictum Hebræorum. III. Splendor ac honestas rei obstat. IV. Infamis non est legitimus testis *l. Testium. 3. D. l. Eos. 5. C. de testib.* Nec adfessoris munere fungi potest. *l. Liberti. 2. D. de Offic. Adfessor.* Nec potest postulare. *l. 1. §. Ait prator. 8. D. de postulando.* Multo minus potest esse Arbitrator, qui imaginem Iudicis habet. *l. 1. D. h. §. 1. Inst. de action. l. Rem non novam. 24. §. Patroni. 1. C. de Iudic.* V. Filius. nequit esse in re patris arbitrator, cum nemo sibi vel suis jus dicat. *l. Qui iurisd. 10. D. de iurisdic. & filii causa & vox, sit causa & vox patris.* 20. Ab arbitratorum sententia non datur appellatio. *l. 1. C. & ibi. DD. l. Non distinguemus. 32. §. Cum quidam arbitrator. 14. verbis: Etiam si appellari non potest. D. h.* Nam compromissum magis est conventio, quam verum Iudicium: Et ubi non est verus iudex verique iudicis sententia, ibi nec appellatio. *l. 1. D. de appellat. verum, si iniqua dicta est sententia, datur reductio causæ ad iudicem. l. pen. pr. versic. Sin autem C. h.* Vide Gail. 1. Obs. 150. n. 8. Ratio dubitandi. I. Probat expresse in eam rem textibus, appellationem fieri posse & oportere. *l. Arbitro 9. & seq. D. qui satisd. cogant.* Ubi Bartol. *l. fin. D. quib. appellat. non lic.* II. Idem postulat iusta ratio: sunt enim arbitria ad formam Iudiciorum redacta *d. l. 1 d. l. Non distinguemus. 32. §. Item, si quis Roma. 9. in fin. D. h.* III. Definatum est, quod sequi oporteat sententiam Arbitratorum, licet sit iniusta. *l. 76. D. pro soc. l. 17. §. 2. D. h.* non ergo vel appellatio vel reductio datur. IV. Si concedatur Reductio, idem fit per eam, quod per appellationem: unde & appellationis species dicitur. *d. l. Non distinguemus. §. cum quidem. 14. in fin. D. h.* Itaque cum nominis sono hæc duo differunt, non re, nimis subtiliter inter hæc distinctionem ponimus: cum leges



non verbis sed legibus sint impositæ. *l. 2. in fin. C. comm. de legat. V.* Satius est distinguere inter arbitros Iuris, quos eligi jubent Leges vel Statuta. Cujac. 9. *Obs. 23.* Mynf. 4. *Obs. 68. n. 6. 10.* & eos, qui voluntario eliguntur. *IV.* Iure canonico appellatio conceditur *c. sane 34. c. statutum. 38. & seq. caus. 2. quest. 6.*

21. Reductio datur ad similitudinem appellationis. *Authent. hodiè. C. de appellat. ad decendum. d. l. pen. pr. vers. Sin autem. C. h.* Quo tempore elapso non agatur ulterius. *d. versic. Sin autem.* Vide Fachin. 8. *Controversiar. 95.* Parlador. 2. *Rer. quotidian. c. fin. 8.* quem allegat D. Sand. 1. *frisc. decis. t. 14. defin. 3.* ubi inquit Curiam Friscam sequi hanc sententiam. Ratio dubitandi. I. Debent dari triginta anni ad introducendam reductionem, quoniam jus reductionis ad arbitrium viri boni est personale, quod præscribitur tantum 30. vel 40. annis. *l. Sicut. 3. & seqq. C. de præscript. 30. vel 40. annor. Gail. 1. Observat. 150.* ubi monet ita judicasse Cameram Imperialem. Vide Costalium in *d. l. Societatem. 76. D. pro soc. II.* In dubio assumitur minus lædens: minus verò lædunt 30 anni. Potest & *d. l. pen. vers. Sin autem* sic accipi, quod provisionaliter, non finaliter sententia Arbitrorum sit executioni mandanda, si neuter reductionem faciat.

22. Reductio non fiet ad Arbitrorum, nec ad Succumbentis, qui reducit, nec ad Ejus, contra quem fit reductio, nec ad supremum Tribunal vel ad Principem, nec ad ejus loci, quo sententiam dixerunt Arbitri, sed ad eum judicem, qui remoto arbitrio esset ordinarius. Huc facit textus in *l. Si quis rem. 30. in fin. verbis: lite apud Iudicem suo ordine peragenda. D. h.* ac ratio: quia cum arbitria sint juris privati & ab iis non possit appellari, debet reductio, ne publici juris ordo præter intentionem agentium turbetur, vel quid ordinario judici detrahatur, fieri ad ordinarium. Dum enim, quis reducere satagit, rem omnem ad statum, in



in quo fuit ante arbitrium redigit. Qui itaque initio iudex erat adeundus: idem & arbitrio rejecto. Vide Covarr. 2. *Resolut.* 12. n. 19. Myus. 2. *Obs.* 61. Gail. 1. *Obs.* 149. n. 2. & seqq. Tessaur. *decis.* 14. Fachin. 8. *contro.* 34. Grivell. *Decis. dolan.* 1. n. 5. aliosque quos DD. passim allegant. Ratio dubitandi. I. Hæc res spectat ad arbitrorum iudicem: Fit enim appellatio ad superiorem Iudicis ejus, qui sententiam dixit. *l. i. D. de appellat.* & reductio est species appellationis. *d. l. Non distinguere us.* 32. §. *cum quidam.* 14. *in fin.* *D. h.* Vide Afflictum. *Decis.* 51. II. Magis spectat iudicem ejus, qui obtinuit, quia reducens est in causa reductionis actor, ad versus, contra quem reductio fit, est reus. Regula verò est perpetua: actor sequatur forum Rei. *l. fin. pr. C. ubi in rem act. exercer. deb.* Deinde causa restitutionis, quæ huic est similis, est agitanda in foro ejus, contra quem petitur restitutio. *l. Quoniam.* 2. *C. ubi & apud quem cognit. in integ. restit. agnand. sit.* Vide Covarruv. 2. *Resolution.* 12. num. 2. III. Præstat ad Iudicem loci, in quo sententia est lata reduci causam: quia ubi contractus est celebratus, ubi quis est læsus, ibi est forum competens. *l. Heres.* 19. §. 1. & seqq. *D. de Iudic.* Et quidem id iustissimum est, cum per electionem arbitrorum videantur partes ab ordinario foro recessisse. IV. Maximè reductio pertinet ad supremum Tribunal: cum in dubio variorum foro satius sit ad supremum Iudicem procedere: sic fiet, ut omnes exceptiones ac lites faciliè perimantur, quod legumlatoribus & iudicibus serio agendum est. *pr. Inst. de pæn. tem litig. l. Existimaverunt.* 21. *D. de reb. Credit.* Id apud Frisios esse receptum testatur Sand. *lib. 1. d. tit. 14. defn. 2. decis. frisicar.* Cujus Iuris hoc fundamentum est, quia cum appellatio cessat, supplicationem tantum fieri oportet ad Principem velem, qui ejus loco judicat, ut revideatur. *l. Si quis adversus.* 5. & *Authent. Quæ supplicatio. C. de precib. Imp. offerend.*



23. Non est dubitandum, quin à Iudice, ad quem reductio est facta, si in causa sententiàm dixerit, possit appellari: concessum enim est omnibus & in quavis re appellare. *c. Omnis. 3. c. ad Romanam 6. et 8. caus. 2. quest. 6. l. Et In majoribus. 20. C. de appellat.* ac nusquam exceptio in hoc iudice datur. Regulæ autem est standum, donec de exceptione constet. *Gail. 1. Observ. 149. in fin. Boër. Decis. 284. n. 6. Covarr. 2. resolut. 12. Bald. in l. un. C. ne lic. in un. ead. caus. tert. Provoc. Ratio dubitandi. I. Ad hunc iudicem tanquam virum bonum fit reductio: ab eo autem, qui ut vir bonus iudicavit, cum Deus tantum sit cordium inspector, non potest appellari. Menoch. 1. quest. arbitrar. 70. n. 9. 10. 11. II. Successit hic iudex in locum arbitri: ergò ab eo, uti & ab ipso arbitro l. 1. C. h. appellari non potest. Vide Bartol. in l. 1. D. de legat. 2. in fin.*

24. Reductione factâ sistitur executio & sententiæ & pænæ, quæ compromisso est comprehensâ: quia ea est similis appellationi, quâ pendente nihil est innovandum. *t. t. D. nih. innov. appell. interposit.* Non enim constare potest, an malè reductio sit interposita, antequam à Iudice id fuerit pronunciatum. Reducens utitur suo jure, & consequenter non facit injuriam vel pæna est coercendus. *l. Gracchus. 4. C. ad. l. Iul. de adulter.* Vide *Grivell. decis. dolan. 1. n. 8. & seqq. Boër. d. dec. 284. n. 24. Fabr. Cod. suo Sabaud. h. defn. 8.* Id verum esse assero, nisi convenit, ut executio procedat non obstante reductione. *l. 1. §. si quis ante sententiam. 3. D. A quib. appell. non lic.* Vide *D. Sand. d. iit. defn. fin.* Ratio dubitandi. I. Reductio non est vera appellatio: ergò nec effectum appellationis suspensivum eidem tribui oportet: verum, cum ex pacto sunt compromissa, necesse est ut is, qui agit, provisionaliter satisfaciat pacto ac solvat promissam pœnam, *l. Iulianus. 15. §. offerri. 8. D. de action. Emi.* Nunquam



quam enim auditur, qui à sua parte non implevit,  
quod promissit. *arg. l. Quero. 54. §. 1. D. locat. conduct.*  
Vide Fachin. 10. *controv.* 93.

*Ex tit.. D. Naut. Caupon. stabular.*

25. Responsum est in l. 1. §. *fin.* & l. *seq.* D. *h.* In hoc edicto non tantum factum nautarum, sed & vectorum, & viatorum esse præstandum: deinde in l. *Et ita de facto.* 3. *Hac autem.* 4. D. *h.* hanc actionem & in heredem & perpetuo dari, & rectè: debent enim ea, quæ nautarum custodiæ sunt commissa fideliter ab iis custodiri. Ratio dubit. I. Ex hoc ipso edicto actio non datur ab factum vectorum vel viatorum. l. *licet.* 6. §. *in factum.* 3. D. *h.* l. *un.* D. *Furt. adv. adv. naut.* II. Non datur in heredes. l. *fin.* §. *fin.* D. *h.* III. Non est rei persecutoria. §. *f.* *Inst. de Oblig. q. ex quas. ex delict. nasc.*

## EXERCITIUM XXII.

Resp. JACOBO AB HEEMSTRA,  
Harlingâ-Frisio.

Ex parte secunda. D.

*Ex Tit. C. & D. de Indic.*

### THESIS PRIMA.

**I**udicium aliquandò pro processu, aliquandò pro actione accipitur, aliquandò aliter. Cum pro processu, est legitima controversæ causæ in iudicio, live coram iudice; disceptatio. Duaren. *c. 1. h.* Wesembec. *paratitl.* D. *h.* num. 5. Cum actionem significat, est jus persequendi in iudicio quod sibi debetur. l. *nihil aliud.* 51. D. *de Oblig. & actionib.* & ibi gloss. &

V. 5.

D D. Ius



DD. Ius accipi oportet pro remedio, quo re ac ipso actu obtinemus ab adversario, coram iudice, quod nobis præstandum est. Atque hæc definitio est generalis tam reali quam personali iudicio conveniens, Ratio dubitandi. I. Iudicium est nihil aliud, quam jurisdictio, uti indicat proprietas vocabuli. Unde Hostiensis in *summa h. t.* dicit esse officium iudicis. Vide Sichard. *ad rubric. C. h.* II. Iudicium, cum actio dicitur, est formula agendi. *arg. l. necessarium 2. §. De inde. 6. D. de orig. ius.* Vide Forster. *disp. ad Inst. §. 1. D. action.* & ibi Schickhard. III. Rectius dicitur actio facultas sive agendi potentia. *l. 2. verb: facultas agendi. D. de eo, quod cert. loc. Si pupill. 6. §. fin. verb: conveniendi eos iudicio facultatem non habuit. D. de negat. gest. l. pure. §. §. fin. verb: actor in sua potestate habet, quando utatur jure suo. D. de doli mal. & met. except.* Et magis, quia nemo habet actionem, qui non habeat potestatem & facultatem agendi. IV. Non tantum actione petimus quæ nostra sunt & ab alio detinentur, quæque alii nobis debent: sed & ea quæ populo competunt. *l. 1. l. pen. D. de popular. act. quæque ad publicam vindictam pertinent. l. 1. D. de crimin. stillion t. 1. C. quand. civil. act. crimin. præjud.* V. Malè definitio hæc actionibus applicatur realibus, quandoquidem in realibus non debetur, ad quod agitur, sed nostrum esse dicitur. *l. Quintus Mucius. 27. §. argento. 2. l. Scribit Quintus Mucius. 34. D. de aur. & arg. legat.* Vide hanc definitionem eleganter explicantem D. Timæum Fabr. *disput. anniversar. 27. Thes. 1. ad princ. Instit. de action.* Gædd. *ad l. Creditores. 10. & seqq. & in l. Bonorum. 49. D. de verbor. signif.*

2. Olim alio sensu ac modo dictum iudicium ordinarium vel extraordinarium, quam hodiè. Hodiè ordinarium est, quo ordinarius modus procedendi observatur: Extraordinarium, quo de plano proceditur ac præter citationem necessariaeque probationes reliquæ processus solemnitates non anxie attenduntur.

De



De extraordinario est textus in *Clement. saepe contingit. 21. De verbor. signific. Vide Bartol. in Extravag. Ad reprimendam. verb. summarie. Ratio dubitandi. I. Hodie omnia judicia sunt extraordinaria. §. fin. Inst. de Interdict. II. Non est utile reipubl. ut de plano procedatur, cum conveniat partes plenissime audiri, ne per nimiam festinationem omittantur pleniores probationes & consequenter alteruter ex litigantibus per sententiam injuste laram lædatur. Si in ulla re, maxime in judiciis, festinatio præproperea est periculosa & Reip. noxia. III. Ordinarius procedendi modus nimis magnam injicit remoram, adeo ut lites fiant immortales: studio autem omnibus esse debet, ut lites ac earum moræ amputentur arg. l. Existin. 21. D. de reb. credit.*

3. Criminale judicium est, quo ad pœnam corporalem aut relegationem reo infligendam aut ad multam pecuniariam fisco applicandam agitur: Civile, quo actor sibi aliquid adjudicari petit. §. in summa. 10. Inst. de Injur. & ibi DD. l. fin. D. de furt. Duaren. 1. disput. 35. Clar. §. fin. quest. crimin. 1. Ratio dubitandi. I. Rectius criminale est publicum judicium, quod vigor publicæ disciplinæ postulat: Civile, est privatum arg. l. Locatio. 9. §. Quod illicite. 5. D. de publican. II. Multis locis actioni criminali, sive crimini actio ad pecuniariam multam, quæ fisco cessura est, opponitur: l. si is, qui ademptis. 3. C. si pendent. appellat. mors interven. l. Gajus. Sejus. 22. D. ad SC. Syllan. Si verò opponatur, idem esse nequit, secundum regulam: separatorum diversa est ratio, diversum jus, & ab uno separato non ad, sed contra aliud, deducitur argumentum. Nicol. à Middelb. loc. leg. à separat.

*Ex tit. C. Qui pro sua Iurisd. jud.  
dare darive poss.*

4. Cæcus judicandi officio recte fungitur. l. Cæcus.  
6. D.



6. *D. de Iudic. l. 1. §. secundo loco. 5. versic. Quamvis autem. D. de postuland.* Id verò extendo, ut & ab initio possit dari iudex. Vide Duar. 1. *disp. 23.* Etiam hodiè, modò non tam in magistratum, quam ad iudicandi munus eligatur. Magis morum probitatem, eruditionem, consilii ac mentis integritatem, quam oculorum sensum attendi oportet. Solet ut plurimum visus defectum præstantia animi in aliis supplere. Hotom. *disput. feudal. c. 13.* Ratio dubitandi. I. Potest manere & relinqui in functione Iudicis, sed non de novo ad eam eligi & maximè cum hodiè ipsimet magistratus soleant iudicare. *l. 1. §. secundo. 5. vers. Quamvis.* II. Sententiæ sunt ex scripto recitandæ: alias enim sunt nullius momenti. *l. Hac lege. 2. l. statutis generalibus. 3. C. de sentent. ex brev. recitand.* Cæcus verò nec scribere nec legere novit. III. Multa sunt, quæ à cæco expediri nequeunt, uti, si examinandus sit delinquens vel alius litigans, & attendendum sit, quo gestu, quo vultu, qua animi trepidatione, qua constantia quid asseratur vel negetur. *l. De minore. 10. §. pen. D. de question.* vel si in finibus regundis aut simili negotio oculari inspectione sit opus, inutilis est cæcus ad hæc. Is verò est iudex dandus, qui omnes sui muneris partes explere potest. Unde & Torquatus, cum suis non posset prospicere, existimavit absurdum & conjunctum esse cum decrimeto Reip. si alienis oculis publico consuleret. IV. Surdi, muti prohibentur dari Iudices. *l. Cum prætor. 12. §. non autem. 2. D. de Iudic.* Nullo ergò jure potest admitti cæcus, cum hic regulariter soleat etiam ratione excusationis à muneribus conferri cum muto, furdo. *l. un. C. Qui morbo.* Vide Robert. 3. *sentent. 23.*

5. Legum imperitus non rectè assumitur in ordinem Iudicum. *Nov. 82. præfat. vers. Non enim existimavimus.* Ubi addit Impr. *vers. Quomodo.* Quomodò non maximum erit vitium reipubl. non eis, qui ex se  
quid



quid agendum sit sciant, lites tradere & sine re eos quærere alios, à quibus liceat discere, quæ ipsos in iudicando eloqui decet. Huc facit formula in *l. Rem non novam*. 14. pr. C. de Iudic. quâ jurato Iudices futuri promittere coguntur, sese omnimodò cum veritate ac legum observatione iudicium esse disposituros. Huc faciunt textus in *l. Necessarium*. 2. §. *Servius*. 43. D. de orig. iur. Proëm. Inst. §. *fin.* *l. Non quicquid*. 40. §. 1. D. de Iudic. *l. Præses*. 27. *l. Cum prolatis*. 32. D. de Re iudicat. *l. si cum inter*. 2. C. quand. provoc. non est necess. *l. ult.* ff. de var. et extraord. cognit. pr. Inst. de oblig. que ex malef. nasc. *l. Iudices*. 9. *l. Certe juris est*. 17. C. de Iudic. Exod. 18. v. 17. & seqq. Actor. 26. v. 3. Imperitus ita de jure, ut cæcus de coloribus solet iudicare. Vide Donell. 17. Comm. 24 Ratio dubitandi. I. Præstat distinguere inter magistratum & iudices datos. Ita & olim Equitibus, hominibus militaribus d. *l. Certe juris*. 17. C. h. iudicia commissa, iique per assessores suos iudicabant. Vide Hotomann. *illust. quest.* 28. Cujac. in *l. Nov.* 82. II. Observatum sæpius, quosdam ex impetu naturæ optima ratione iudicare ac eos, qui Iurisperiti audiunt, multis parafangis superare iudicio ac dexteritate. III. Consuetudo communiter recepta reclamat.

6. Minor octodecim annis non potest esse iudex: nec valet sententia ab ipso lata. *l. Quidam consulebat*. 57. D. de re iudicat. Huc facit. *l. 1. §. Initium*. 3. *vers. pueritiam. verbis.* quia moderatam hanc ætatem ratus est ad procedendum in publicum. D. de postul. Vide Cujac. 17. *Observat.* 30. Ratio dubitandi. I. Inutile est reip. ut cui ætas & consilium non est satis constans, sit aliis iudex. Nec licet argumentari à postulante, qui alterius desiderium iussu & periculo alterius coram Prætore proponit vel contradicit alterius petitioni, ad officium Iudicis publica auctoritate deferendum. II. Cum minor suo nomine non



non habeat legitimam personam in iudicio standi. *l. In rebus. 2. C. Qui legit. pers. stand. in jud. hab. vel non.* non poterit præesse iudicio, & iudicium regere. III. Iudicare est munus publicum. *l. Quippe iudicare. 78. D. de Iudic. l. fœminæ. 2. D. de Regul. Iur. Ad munera verò publica non potest admitti minor 25. annis. l. Ad rempublicam. 8. D. de munerib. & honorib. l. non tantum 11. D. de decurion. l. sextumdecimum. 2. D. de vocat. muner. vel si admittatur, suffragium nullum habet. l. Spuri. 6. §. 1. D. de Decurionib.* IV. Possunt esse Iudices ante 18 annum: Impuberes enim soli prohibentur, *l. Cum prator. 12. §. non autem. 2. vers. Et impubes. D. de Iudic. d. l. Fœminæ. 2. §. Item impubes. 1. D. de Regul. Iur. Idem confirmatur. d. l. Quidam consulebat. 57. D. de re judic. ubi princeps puberem quencunque potest ad Magistratum promovere & consequenter, ut omnia, quæ gesturus est, valeant, decernere.* V. Absurdum est, minorem esse iudicem, quia, si litem suam faciat imperitè iudicando, secundum *l. fin. D. de var. & extraord. cognition. iudicium reddetur elusorium, si contra sententiam à se latam ex imperitia, in integrum restituitur.*

7. Forum quisque habet, ubi est domicilium: quod in actionibus, siue ex sint in rem, siue in personam dentur, *l. actor. 3. C. ubi in rem actor. exerce. deb.* Domicilium verò est non ex solo destinatione, sed ex re & habitationis facto. *l. Domicilium. 20. D. ad municipal.* Habitare autem ibi quis dicendus est, ubi se ita instruxit, ut eo in loco se collocasse dicatur. *l. Adsumtio. 6. §. viris. 2. D. eod.* id est, ubi quis Larrem, rerumque ac fortunarum suarum summam constituit, unde rursus non sit discessurus, si nihil avocet: Undè cum profectus est, peregrinari videtur: quod si rediit, peregrinari jam desit. *l. Cives quidam. 7. D. de incol. Vel quo se quis tanquam in sedem suam recipit. l. pupillus. 139. §. Incola. 2. D. de verb. signif.* Ubi Goëdd. Id est, ubi vitæ habet sua tabernaculum.

Vide



Vide Coler. de proeess. execut. c. 1. p. 2. n. 23. & seqq. Althuf. Dicaoleg. lib. 3. c. 1. n. 15. & seqq. Ratio dubitandi. I. Non tantum ex habitationis actu, sed & ex origine quis habet domicilium, quod naturale vocant. *l. senatores. 11. D. de Senator. l. 1. l. Origine. pen. C. de municip. & origin. lib. 10.* II. Nihil facit habitatio *l. libertus. 17. §. sola domus possessio. 13. D. ad municipal.* III. Non sola habitatio, sed destinatio domicilium facit. Animus enim est præcipua causa rei alicujus acquirendæ. *l. Quemadmodum. 8. D. de acquir. ut amitt. possess. l. si eo pecuniam. 18. D. de Reb. credit.* IV. Decenno acquiritur domicilium, non ergo ipso habitationis actu. *l. Nec ipsi. 2. C. de incol.* V. Domicilium non tantum est ex habitatione, sed & ex possessione majori bonorum parte. *l. senatores. 2. C. ubi senator. & clariss.* VI. Non sufficit habitatio, sed & disideratur, ut eodem in loco, quis rerum ac fortunarum suarum summam habeat. *d. l. Cives. 7. C. de incol.*

8. Domicilium quis potest habere pluribus locis: si scilicet ubique sit ita instructus, ut & ibi habitare videatur. *d. l. adsumtio. 6. §. viris in fin. 2. D. ad municipal.* Ita, qui pluribus locis negotiatur scil. ut in omnibus officinam habeat vel ut ex aliis sufficientibus causis conjici possit eum ibi habitare negotiandi causa, non est dubitandum, quin idem & varia habeat domicilia. *l. Labeo. 5. in fin. D. Eod.* Ratio dubitandi. I. Domicilium est ex facto. *d. l. Domicilium. 20. D. Eod.* Nemo autem diversis in locis simul esse & quid facere potest. *§. Inter absentes. in fin. 11. Inutil. stipulat.* Huc facit, quod nemo duorum vicem possit sustinere. *l. si plures. 9. vers. mandifficile. D. de pact.* II. Nemo potest diversis locis summam rerum ac facultatum, ex qua æstimatur domicilium. *d. l. Cives. 7. C. de incol.* habere, idèd nec diversis in locis domicilium. III. præstaret dici, tales, qui variis in civitatibus negotiationes exercent, nusquam habere domicilium, cum tantum transitoriè mercatura fiat, & non exercent ibi nego-



negotia, ut habitent vel dum habitant, verum ibi habitant, ut negotientur: Præcipuum itaque in hac causa est negotiari, consequentia tantum est habitare. Non autem consequentia spectanda est. *l. 1. D. de auctorit. tutor.* sed id, quod præcipuum est & propter quod aliud fit.

9. Domicilium quis mutare ac alio transferre potest liberrime suo arbitrio. *d. l. Domicilium. 20. l. Nihil est impedimento. 31. D. ad municipal.* Ratio dubitandi. I. *Ex l. Incola. 34. D. eod.* II. Incolam vel Civem esse, est juris publici: In publicis privatus nihil potest ex sua voluntate & solo suo facto. *arg. l. Ius publicum. 38. D. de pact.* III. Uti & incola nemo fieri potest nisi ex consensu publico, ita nec desinere. *arg. l. Nihil. 35. D. de Reg. Iur.* Est enim magistratui eo in loco jus quasi-tum, quod ei non potest adimi sine proprio facto. *l. Id quod nostrum 11. D. de Regul. Iur.* IV. Expresse cautum est legibus, Domicilium primum durare, licet aliò sit translatum *l. senatores. 11. D. de senatorib. l. 1. l. origine. pen. C. de Incol.* habetur n. id, quod alibi est, pro ad-jectione. *d. l. senatores. 11.* V. Si hoc permitteretur, fieret aliis injuria, quia lis alibi esset terminanda.

10. Filius familias ibi habet domicilium, ubi ipse sibi constituit. *l. placet. 3. & seq. D. ad municipal.* Potest enim ex omnibus causis obligari uti pater familias, & ideo cum eo agi tanquam cum patre fam. potest. *l. Filiusfam. 39. D. de oblig. & act. l. Tam ex contrahentibus. 57. D. de Iudic.* Ratio dubitandi. I. Ubi non est voluntas, non est constitutio domicilii: Velle autem filiusf. non creditur. *l. velle. 4. D. de Regul. Iur.* II. Filius cum patre in iis, quæ acquiri possunt, est una eademque persona. *§. si quis alibi. 4. in fin. Inst. de inutil. stipulat.* III. Imò simpliciter filius non tantum sequitur conditionem patris sui, quem legitimum habet. *l. Cum legitima. 19. D. de statu hom. vel matris. si pater ei justus non fuerit. l. Lex. nature. 24. D. eod.* sed & originem sive ejus domicilium *d. l. 1. §. Qui ex duobus.*



*bus. 2. vers. si ex patre. D. ad municip. l. Filios. 3. C. de municip. & origin. lib. 10. Et, si pater legitimus sit, originem ac domicilium matris. l. Ejus qui. 9. D. eod. vel si pater sit legitimus, & privilegium habeat matris origo: Uti Iliensibus, Delphicis nec non Ponticis in d. l. 1. §. Qui ex duobus. vers. nisi fortè. d. l. Ejus, qui. 9. permissum fuisse. Et testatur.*

11. Contractus tribuit absolute forum, ubi est simpliciter initus, nulla facta mentione, ut alibi fieret solutio. *l. heres. 19. §. 1. & §. fin. l. seq. D. de Iudic. Novell. 69. c. 1.* Tacite enim videtur contrahens amplecti consuetudinem loci, in quo contraxit *l. si fundus 6. D. Eviction. l. semper in stipulationibus. 34. D. de Reg. Iur. D. Althus. lib. 3. Dicaol. c. 1. n. 27.* Et uti unum quodque debet dissolvi eo modo, quo est colligatum. *l. Nihil. 35. D. de Reg. Iuris,* sic & ibi solvi oportet & judicialis conventio fieri ad solvendum ibi potest, ubi negotium est gestum. Verum conveniri nemo potest eo loco, nisi ibi fuerit inventus. *arg. d. l. Heres. 19. pr. D. de Iudic. c. 1. vers. contrahentes. de for. comp. in 6. Quod praxi observat. Coler. part. 2. de process. Execut. c. 1. n. 17. 18. Gail. 2. Observat. 36. n. 14.* Si autem expresse se subjecerit iudici loci, quo contractus est celebratus, suoque foro renunciaverit. *Covarr. practicar. quest. 10. num. 4. &.* Vel in loco contractus bona habeat. *arg. d. l. Heres. 19. §. 1.* possunt vel requisitoriales ad iudicem debitoris pro eo, citando ad locum contractus, mitti *Covarr. d. c. 10. d. n. 4. Myns. 2. Observ. 5. Coler. d. tr. de proc. Exec. part. 3. c. 7.* Vel arrestum bonis injici. *Vide D. Buf. in l. 1. n. 7. D. de Iudic.* Ratio dubitandi. I. Non potest quis conveniri ubi contraxit, nec ubi est de contractu instrumentum scriptum, sed ubi est domicilium. *l. Exigere. 65. D. de Iudic.* II. Non spectandum est an quis contraxerit, sed an quis tabernam vel res is, qui contraxit, in loco contractus habeat, atque ita non ex solo contractu. *d. l. Heres. 19. §. Proinde 2. versic. Num quid dicimus D. de Iudic. III. Imò de-*



debitor est remittendus ad locum contractus, licet alibi habeat domicilium; quia exactior & facilior probatio potest haberi eo loco quam alibi. *l. 1. 2. C. ubi de ratiocin.* IV. Præstat sequi distinctionem, quæ est in *Novell. 69. c. 1. 2.* scilicet inter præsentem ac absentem. Vide *Donell. 17. Comment. 14.*

*Ex tit. C. In quib. caus. militant.  
for. præscript. non utant.*

12. Milites in causis civilibus & in criminalibus coram Magistrò militum rectè conveniuntur. *l. Magisteria. 6. C. de Iurisdic. omnium judic. l. De militibus. 9. D. de eustod. reor. l. 1. C. de Exhib. reis.* Exceptio ejusque explicatio in civilibus est in *l. un. C. h.* Ratio dubitandi I. Milites, apud quos crimen contractum esse ostenditur, & accusantur & damnantur. *l. fin. D. de accusat.* II. Desertores militiæ cum elogio ad suum ducem sunt mittendi à Præsidente: præterquam, si quid gravius admiserint in ea provincia, in qua reperti sunt Ibi enim eos plecti, ubi facinus est admissum Divi Severus & Antoninus rescripserunt. *l. Desertorem. 3. pr. D. de re militar.* Adde *l. 1. C. ad l. Cornel. de scar* III. Ubicunque inveniuntur, sunt puniendi. *l. Quicum uno. 4. §. 1. D. de Ramilita.* IV. Præstat hic locum dari præventioni: quia res est dubia, ne huic ve illi fiat præjudicium. *D. Sand. lib. 1. decis. frisc. de fin. 4* V. Praxis. & consuetudo contrariatur.

*Ex tit. C. Quand. Imp. inter pupill.  
viduas, &c.*

13. Si pupilli, viduæ, diuturno morbo fatigati, debiles vel alii fortunæ injuria miserabiles iudicium Principis oraverint, id est alios ad supremum Tribuna vocaverint, præsertim cum alterius potentiam perhorrescunt, coguntur eorum adversarii copiam sui exam-



mini Principis sive supremi Iudicis facere. *l. un. C. h.*  
 Hæ verò personæ ad principis Tribunal vocari ne-  
 queunt, licet & Princeps id fieri voluerit *d. l. un. De*  
*minore* licet hic nihil sit expressum, tamen eundem  
*h. l. un.* comprehendi certum est, cum & sit misera-  
 bilis persona. *arg. l. 1. pr. D. de minorib.* cum & ratio in  
*d. l. un.* satis pro minore militet, praxisque communis  
 id receperit. Ratio dubitandi. I. Iura singularia ad  
 alios extendi non possunt. *l. Quod verò. 14. & seqq. D.*  
*de legib.* Maximè si sint beneficia tributa personis *l. 1.*  
*in fin. D. de Constit. Princip.* II. Minores sibi possunt  
 eligere Curatores paræ potentia cum adversario, per  
 quos defendantur. *l. 2. §. 4. D. Qui pet. tutor.*

14. Nomine viduarum in hac causa venire etiam  
 virgines cœlibes ostendit 1. ratio fragilitatis sexus ac  
 formidatio adversarii in lite. *d. l. un.* 2. Textus in *l.*  
*Malum. 242. §. Viduam.* 3. *D. de Verbor. signif. 2. Eclog.*  
*2. c. 242.* Vide Bart. Alber. Fulgos. in *d. l. un. Azcn.*  
*in summa. C. h. n. 6.* Guidon. Pap. *decis. 566. n. 2. ver-*  
*sic. Quia secundum.* Ratio dubitandi. I. Communis  
 usus vocabuli obstat: nemo unquam virginem dixerit  
 viduam: morem autem communem in sermone sequi-  
 mur. *l. In stipulationibus. 34. D. de Reg. Iur. l. labeo 7. §.*  
*Servius. 2. D. de supell. legat. l. Non aliter. 69. D. de le-*  
*gat. 3.* II. Nostro jure separatur virgo à vidua. *§.*  
*Item lex. 4. verb. virginem vel viduam. Inst. de public. Iudic.*  
 III. Plurimi ex practicis & doctissimi ita sentiunt.  
 Menoch. 2. *de arbit. judic. quest. tit. 2. cent. 2. ces. 166.*  
*n. 8.* Covarruv. *practic. quest. c. 7. n. 2.* Gail. 1. *Observ.*  
*1. n. 42.* Rebuff. in *d. l. malum. 242. §. viduam.* Vult.  
*n d. l. un. n. 6. 7.*

15. Sive pupilli ac viduæ sint divites, sive paupe-  
 res, non distinguitur in hac causa *c. ex parte. 15. x. de*  
*for. comp.* Verba enim sunt in *d. l. un.* & ratio legis satis  
 manifesta ac certa pro divitibus. Vide Tessaur. *decis. 177.*  
*n. 3.* Gail. 1. *obs. 1. n. 40.* Menoch. *d. l. Roland. à valle.*  
*1. Consil. 76. n. 44. & seq.* Ratio dubitandi. I. In *d.*  
*l. un.*



*l. un.* agitur de miserabilibus ex fortunæ injuria. Locupletes verò tales non sunt: quippe ditioribus maxime abblandita est Fortuna. 11. Ex *cap. Significanti- bus* 38. x. *de effie. & potest. delegat.* Vide, Roland. à vall. 2. *Conf.* 10. n. 12. & *seqq.*

16. Mulier, quæ habet maritum prodigum, furiosum, fatuum minorem, proscriptum aut ad triremes condemnatum, fruitur etiam beneficio *d. l. un.* Quia paria sunt, non habere vel inutilem habere maritum. *arg. c. Inter corporalia. 2. versic. Sed neque istud. x. de translat. Episcop. l. quotiens. 6. D. Qui satisf. cogant.* Vide Gail. *D. observ.* 1. n. 44. Ratio dubitandi. Privilegia ac constitutiones singulares non excedunt personas privilegiatas *l. Quod verò. 14. D. de legib. l. 1. in fin. D. de Constit. princip.*

17. Pupilli, minores, si iis sit actio cessa & procuratores in rem suam sint facti vel à Creditore majore sint scripti heredes non prohibentur beneficio *d. l. un.* frui, modò bona fide sit facta cessio. Ratio enim hujus privilegii hoc ipso casu locum habet. Ratio dubitandi. I. Non possunt hoc beneficio frui ex persona authoris, quia qui transfert jus suum, nihil amplius transfert, quam ipse habet. *l. nemo plus* 54. *D. de Reg. jur.* Non ex persona sua, quia qui in jus, dominiumve alterius succedit, ejus jure uti debet. *l. Qui in jus. 177. D. eod.* Nec quisquam potest esse meliori conditionis, quam autor à quo jus transit. *l. In his qua. 175. §. 1. junct. l. Nemo plus. 120. l. Aliud* 160. §. *fin. D. eod.* uti & in Fisco, qui maxima habet privilegia receptum est *l. Fiscus, cum. 6. D. de jur. Fisc. l. In factu* 60. §. 1. *De de cond. & Demonstrat.* Denique nec ex facto ac cessione Creditoris: propterea quia ut debito non potest cum detrimento Creditoris pacisci. *l. Debitorum* 25. *C. de pactis.* ita nec Creditori obligationi naturam ac conditionem mutare est concessum, u nominatim de heredibus est responsum. *l. stipulationum* 2. §. *Ex his. 2. vers. non enim, D. de verbor. Oblig.*

18. Etiam



18. Etiam est permissum miserabilibus causam, de qua lis est inchoata, evocare ad supremum iudicem. Est enim rextus in *d. l. un.* & ratio generalis: Beneficia Principum ampliari & extendi convenit. *l. Benef. 3. D. de constit. princip.* ac regulariter solet Iurisdicctio principis cum aliis omnibus inferioribus concurrere. Facit & hoc privilegium ad vitandam processuum multiplicationem. Vide Tessaure. *d. decis. 177. n. 6. post varios.* Idem & admittendum arbitror, licet miserabilis medium aliquem iudicem in appellando ab inferiore prætereant, & ab infimo rectâ ad supremum Tribunal provocent. Vide Tessaure. *d. decis. 177. n. 7.* Ratio dubitandi. I. Ubi ceptum est iudicium, ibi finien- est. *l. ubi acceptum. 30. D. de iudic.* Nemini est permis- sum indefinite post litem contestatam declinare ordi- narium iudicem. *l. nemo post. 4. C. de iuris. omn. l. aper- tissimi. 16. C. de iudic. l. Sed et si. 52. D. eod. Nov. 53. c. 3.* II. Beneficia non possunt ita explicari, ut vergant in alterius injuriam. *l. Nec avus. 4. C. de Emancip. libe- ror.* verum, si hæc Thesis, uti concepta est, admit- tatur, adversarius sumtu molestiaque afficietur, faciet- que jacturam temporis, ac Iudex contemptui habebitur.

19. Fœminæ luxuriosè viventes & Pauperes, qui sua culpa in paupertatem inciderunt, hoc ipso *d. l. un.* Privilegio gaudent: non enim distinguitur. Ratio du- bitandi. I. Non est concedendum juris beneficium iis, qui in leges committunt. *l. Auxilium. 37. in fin. D. de minorib.* II. In *d. l. un.* datur tantum iis benefi- cium, qui fortunæ injuria miserabiles sunt: Non ergò luxuriosis, turpibus ac prodigis: quia non ex injuria fortunæ, sed malitia sua sunt miseri.

20. Renunciare huic privilegio non possunt viduæ, vel pupilli licet & tutor auctoritatem interponat: est enim hoc ipsum misericordiæ causa concessum. *d. l. un.* ibi Sichard. *n. 5.* Tessaure. *d. dec. 177. n. 5.* Ratio dubitandi. I. Quilibet potest renunciare suo favori. *l. pen. C. de pact.* Pupilli quosvis contractus possunt ce-



lebrare. *pr. Inst. de author. tutor.* Ut & viduæ ac pauperes. Ergo & rectè renunciant. II. Viduæ possunt renunciare SCTo Vellejano. *l. fin. §. pen. D. ad SC. Vell.* Possunt donare res suas. *l. sed si ego. 4. §. 1. D. eod* quod est perdere. *l. fil. usfam. 7. D. de donat.* Multo ergò magis poterunt privilegium istud, quo nihil ex rebus suis amittunt, negligere eique renunciare: magis, cum SCTi Vellejani beneficium sit ex causa publica, *l. 1. D. ad SC. Vellejan.* hoc verò juris privati *arg. d. l. un. verb. cogantur.* III. Est in arbitrio ac potestate miserabilium simpliciter, utrum uti velint beneficio. *d. l. un.* & coram Principe vel supremo senatu agere iudicio, an verò admittere, ut in suis causis ordinarius Iudex disceptator sit litis. Siquidem autem hæc res sit arbitrii eorum, nullo jure renunciatio impediatur. Vide Accurs. Vult. *in d. l. un.*

21. Miserabilis contra miserabilem ex eadem absolute causa non potest uti hoc privilegio. Communis ac trita est regula: Privilegiatus contra privilegiatum non utitur privilegio. *arg. l. Verum. 11. §. pen. D. de minorib. & ibi Mornach. l. sed & milites. 8. pr. D. de Excusat. tut.* Vide Covarr. *practic. quest. c. 6. n. 4. & seqq.* Christin. *ad h. tit. decis. 166. n. 7.* Si diversa sit causa, videndum, ab utra parte sit potior causa privilegii: is verò, cui potior est causa, privilegium habebit, non is, cui non tamurgens est: Uti si fœmina pauper actura sit contra divitem, pupillus contra minorem potentem. Fœmina pauper ac pupillus fruuntur hoc beneficio: fortius enim est duplex vinculum simplici. §. 2. *Inst. de adopt.* Ratio dubitandi. I. Privilegium hoc simpliciter ac sine ulla distinctione competit. II. Est expressus in contrarium textus *in l. fin. D. Ex quib. caus. major. in integ. restis.* Vide Anton. Fabr. *C. ad h. tit. definit.* Bourit, *de de offic. Advoc. c. 14.*

De



## De foro studiosorum.

22. Studiosi non tantum habent forum, quod iis tribuitur in *Authent. Habita. l. ne fil. pro patr.* sed & apud Principem sive supremum senatum. Jure enim, cum de privilegiis eorum agitur, omnia iis sunt beneficia tribuenda, quæ miserabilibus. *arg. d. Auth. habita. versic. Quis enim eorum non misereatur.* Vide Menoch. *arbit. jud. cent. 1. cas. 65. n. 26.* Ratio dubitandi. I. Lex *un. C. quand. Imp. int. pup.* loquitur de pupillis, viduis ac similibus qui sunt debiles ac morbo fatigati ac fortunæ injuria, hoc est, ex paupertate vera miserabiles: Tales dici nequeunt studiosi. Nec obstat. *d. Auth. versic. Quis enim eorum.* cum iis verbis exaggeratio tantum fiat hyperbolicè & fictè. Nec enim locutiones hyperbolicè adeò exactè & pro veris solent assumi. II. Cum in *d. Auth.* speciale ac privilegiatum tribuatur forum, ad hoc tantum recurrendum est. *arg. l. in toto jure. 80. D. de Reg. Jur. ne privilegiorum ac privilegiatorum fiat confusio.*

## Ex tit. C. ubi de criminib. agi oport.

23. Criminum accusationes intentari possunt variis locis, vel ubi inchoata, vel ubi perpetrata, vel ubi domicilium habent delinquentes, vel ubi iidem reperiuntur. Ubi inchoata vel commissa sunt. *l. 1. C. h. l. 1. C. ubi Senator. vel clarissim.* ut ibi sit exemplum pœnæ, ubi delicti fuit: & quia facilius haberi ac certiores esse possunt probationes, ubi delinquerunt. Ubi Domicilium habent *l. 2. C. h.* quia omnes actiones in personam, quales sunt eæ, quæ sunt ex delictis, in loco domicilii moveri possunt. *l. Actor. fin. C. ubi in rem act. exerceat. deb.* Ubi iidem reperiuntur, ne facinorosi impunè latitandi ullibi habeant occasionem: & congruit bono ac gravi Præsidi & consequenter omni  
X 4 n. agi-



magistratui, ut pacata ac quieta provincia sit, quam regit; quod non difficile obtinebit, si sollicitè agat, ut malis hominibus careat, & ne quis delinquens latere possit, conquirit delinquentes. *l. Congruit. 13. D. de offic. Præsid.* Nec distinguendum est, unde sint, modò facinerosis hominibus purgetur provincia. *l. Præses provincie. 3. D. Cod. Novell. 8. c. Quod autem primitus. 12. pr.* Vide Vultej. in *d. 1. n. 30. & seqq. C. h. Donell. 17. Comment. 16. versic. hucusque ergò.* Covarruv. *prætic. quest. c. 11. n. 13.* Tuldén. in *h. t. C.* Ratio dubitandi. I. Semper ibi sunt conveniendi delinquentes, ubi reperiuntur, quia, ut absentes condemnari nequeunt in criminibus graviõribus. *l. absentem. 5. D. de pœn. l. 1. D. de requirend. reis.* ita nec conveniri. Nam frustra quis convenitur, qui nequit condemnari, & contra quem executio sententiæ fieri nequit. II. Forum ibi tantum est, ubi domicilium habent delinquentes: Cum in genere actor teneatur sequi forum Rei. *l. Iuris ordinem. 2. C. de Iurisdic. om. Iudic. & rescriptum sit. l. In criminali. 5. C. Eod.* in criminali iudicio accusatorem sequi Rei forum oportere, ac in specie in *l. fin. C. h.* tantum ibi accusandos esse Reos, ubi degunt, ut & in *l. Sancimus. 29. C. d. Episcop. audient.* III. Imò ibi semper conveniendi ac puniendi, ubi delictum est commissum, *l. Desertorem. 3. D. de re milit.*

24. Remissionem fieri oportere non tantum expressi juris civilis textus in *l. Si cui crimen. 7. §. pen. l. fin. D. de accusat. d. l. Desertorem. 3. l. Qui cum. 4. §. Ignominia. 6. D. de re militar. l. De militibus. 9. D. de custod. & Exhibit. Reorum l. Capitalium. 28. §. Famosos. 15. D. de pœn. Novell. 134. c. si vero. 5. sed & justa ratio suadet, ut ibi sit pœnæ exemplum, ubi fuit delicti *d. l. 1. C. h.* Ita fiet, ut conspectu deterreantur alii ab iisdem facinorosis, & solatio sit cognatis & Affinibus interemptorum eo loco pœna reddita, in quo delinquentes scelera perpetrassent. *d. l. Capit. 28. §. Famosos. 15. D. de pœn.* accedit, quod in loco delicti verior latior ac minori cum*



cum sumtu possit esse inquisitio & scelerum probatio, quam alibi: diligentiusque iudex in ea republica quæ læsa est, ad omnia attendet & sine conniventia puniet delicta, quæ publicè interest puniri ac alias sæpè manerent impunita. *arg. Novell. 69. c. 1. l. 1. l. final C. ubi de ratiocin. arg. c. Facta sunt 1. distinct. 4. l. Ita vulneratus. §. 1. §. 2. D. ad l. aquil. Vide Clar. prax. crimin. §. fin. q. 38. n. 19. Fachin. 2. controvers. 19. Vultej. in l. 1. n. 31. Ch. Tessaur. decis. 90. n. 4. 6. Donell. 17. comm. 16.* Fiet autem remissio tunc ad iudicem loci, quo delictum est commissum, cum est atrocius & publicam pacem turbat ac exemplo est opus: Non in levioribus, siquidem iudices sub diversis sint principibus. In gravioribus autem inter iudices, siue sint ejusdem siue diversi imperii, non debet distinguui. Ratio dubitandi. I. Periculosum est remittere delinquentes: cum quia facile ex eo facto turbantur Iurisdictiones: tum quia daretur malis hominibus occasio Delinquentes liberandi à manu militum qui eos custodiunt, ipsique Rei elabi possent, dum in itinere sunt. Præstat igitur, certas remitti probationes quàm facinerosos: nec tam hic de sumtu quærendum, quam certitudine supplicii: imo & remissio reorum fieri non potest sine magno sumtu. II. Consuetudo non admittit remissionem, maximè, si non sint iudices sub eodem principatu. Nullus enim est princeps, qui possit ad remissionem compellere: cum par in parem non habeat imperium. Vide Gail. 1. de pace public. c. 16. n. 30. Vide Covarruv. practico. quæst. 11. Farinac. tit. de Inquisit. quæst. 7. n. 27.

*Ex tit. Cod. ubi in rem act.  
exercer. deb.*

25. Actio in rem potest institui. I. Ubi possessor habet domicilium. *l. fin. pr. C. h.* Locus enim domini sui natura in omnibus actionibus tribuit forum ordi-



narium. *d. l. iuris ordinem. 2. C. de Iurisdic. omn. Iudic.*  
 II. Ubi res est sita, siue possessor ibi domicilium ha-  
 beat siue non. *d. l. fin. in fin. C. h. l. Quod legatur. 38.*  
*versic. si autem per in rem. D. de Iudic.* Cum verò eo-  
 dem in loco non habet domicilium possessor potest  
 conveniri is, qui nomine possessoris rem detinet ac  
 contra eum processus instrui ad formam & effectum.  
*l. pen. C. h. Vide DD. in l. pen. & fin. Zanger. part. 2.*  
*de Except. c. 1. n. 93. & seqq.* Ratio dubitandi. I. Res  
 non convenitur, sed persona possessoris ex facto siue  
 detentione possessionis, & consequenter tantum in  
 loco domicilii actio est instituenda. Ita in hereditatis  
 petitione, quæ est absolutè in rem, est forum, ubi  
 degit reus. *l. un. C. ubi de hered.* II. Tantum potest  
 in loco rei sitæ moveri actio in rem. 1. Ob textus, in  
*d. l. fin. verbis Iubemus in locis, in quibus res constitutæ sunt,*  
*in rem. agi. C. h. d. l. Quod legatur. 38. versic. Si autem per in*  
*rem. verbis: peti debet D. de Iudic.* Quibus manifestè  
 innuitur juberi & debere actionem in rem exerce-  
 ri in loco rei sitæ: si verò id sit ex necessitate legis,  
 non potest dici esse in arbitrio ac electione actoris.  
 2. Quia, cum de possessione lis est, ea institui debet  
 tantum ibi, ubi est possessio. *l. un. C. ubi de heredit.* Circa  
 forum autem est idem juris in petitorio, quod est in  
 possessorio. *l. nulli. 10. C. de Iudic.* Imo & omnis actio  
 in rem est ob id possessionem, quia actor se dominum  
 declarari petit ex jure quod jam habet, & possessio-  
 nem, quæ est penes reum, sibi restitui desiderat. *§. 1.*  
*in fin. Inst. de Action.* 3. Quia multis incommodis af-  
 ficerentur litigantes, si quidem actio extra locum rei  
 sitæ moveretur; sæpe oculari inspectione est opus,  
 quæ in alieno territorio fieri nequit: sæpe probatio per  
 testes vicinos melius haberi potest: Iudex sententiam  
 suam tueri ac exequi apud alios non potest. Vide Do-  
 nell. in *d. l. fin. C. ubi in rem act.*

EXER-



## EXERCITIUM XXIII.

Resp. LAURENTIO MEEBALE,  
Goeza-Zelando.

De suspectis Iudicibus, Iure actorum ac reorum, concursu & cumulatione actionum.

*Ex tit. Cod. ne quis in sua causa judic.*

## T H E S I S P R I M A.

**P**rohibitum est, ne is, cui iudicis munus est delatum, in sua vel suorum causa iudicet aut jus dicat. *l. un. C. h.* Unde, qui suspectus est vel ex eo quia causa aliquo modo ad ipsum spectat vel ad cognatos ac necessarios, vel litiganti est inimicus, solet recusari, nec tantum delegatus Iudex, sed & ordinarius: Convenit enim malitiis non indulgeri: nec tantum à malo sed & à mali suspitione immunem oportet esse Iudicem. Unde & rescriptum est in *l. nemo. 4. C. de Iurisdict. omn. judic.* posse sc. ante litem contestatam, examen sedis ordinariæ declinari. & responsum est simpliciter ac indistinctè in *l. Iulianus. 17. D. de Iudic.* alium in locum suspecti esse assumendum iudicem; cum iniquum sit, ut quis iudex sit in sua causa, Adde *Auth. Consequenter C. de sentent. & interlocut. Iudic.* Adde *l. si pariter. 9. pr. in fin. D. de liber. caus. c. cum speciali. 61. x. de Appellat.* Hanc sententiam confirmat consuetudo. Vide Gilken. in *d. l. apertissimi.* Cujac. *9. Observat. 23.* Ratio dubitandi. I. Ubique fit mentio, cum de suspecto iudice tractatur, tantum delegati Iudicis. *d. l. apertissimi. 16.* II. Apertissimè est traditum *Nov. 86. c. 2. Ex qua desumpta est Authent. Si verò. C. de Iudic.* requiri ad hanc causam, ut alius ordinario adjungatur, non verò ut fiat remotio ordinarii. III. Iuris publici



publici ordo convelleretur, si ordinarius renoveretur ob suspicionem. Vide Bartol. Iason. Sichard. in d. l. *apertissimi*. Gail. 1. *Observ.* 33.

2. Causa recusationis in libello recusatorio est ad-  
jicienda. d. c. *Cum speciali*. 61. x. de *appellat.* Nec enim  
nimis vagari licet c. *Inter cetera*. 2. x. cod. maximè in causa  
honoris & famæ. Qui causam non habet est in dolo.  
l. 2. §. 3. D. de *dol. ac m. t. except.* Nec pendere debet à  
calumniola litigantium voluntate, temere Iudicem di-  
cere suspectum ac infamare. Vide Cujac. 9. *observ.* 23.  
Donell. 17. *Comment.* 26. Ratio dubitandi. I. Nus-  
quam in legibus Iuris civilis requiritur allegatio causæ:  
imò nec in Auth. *Si vero*. C. de *Iudic.* ubi de forma recu-  
sationis tractatur. Non ergò necessariò est apponenda.  
arg. l. *Curent.* 22. D. de *testib.* II. Si causa hæc alle-  
ganda, examinanda ac probanda, multas hoc nego-  
tium pareret difficultates; Iudex de injuria conquere-  
retur: recusans duriores nancisceretur per Iudicem  
in causa recusationis, quam ipsi esset in lite, adver-  
sarium. III. Responsum est in l. *Quia poterat*. 4. D. ad  
S. C. *Trebell.* sufficere recusari, nec esse præscribendum,  
cur metuat. Quæ lex licet loquatur de recusatione  
hereditatis, ad hunc tamen casum poterit applicari:  
cum videatur par esse ratio in recusatione hereditatis &  
Iudicis. Propterea enim recusatur hereditas, quia re-  
cusans veretur vel damnum, vel offensam, vel invi-  
diam, ac propter eandem rationem sit recusatio Iudi-  
cis. Vide Sichard. in d. l. *Apertissimi*. 16. n. 11. C. de *Iu-  
dic.* Gail. 1. *Observat.* 33. n. 14. 15.

### De Repressaliis.

3. Etsi quidem nec filius pro patre, nec pater pro  
filio. t. t. C. *ne fil. pro patr.* nec uxor pro marito, nec  
maritus pro uxore t. l. C. *ne vix. pro mar.* &c. possint  
conveniri, tamen repressaliæ, quæ ob denegatam in-  
stitiam, concurrentibus iis, quæ præcedere & comi-  
tari



tari ex juris ordine debent, licet conceduntur in res & personas subiectas ei iudici, qui iustitiam extero non vult administrare, vel notorie iniuste administravit. arg. §. pen. *Inst. de satisfd. tutor.* Nihil enim est æquius, quam, ut Magistratus quisque subditos suos, tanquam suum corpus, uti contra vim permissum ei est, ita & contra injuriam defendat. *l. Ut vim. 3. D. de Instit. & Iur. c. Dominus noster. 2. caus. 23. quest. 2.* Habet ex iniquo, inquit Tacitus, aliquid omne magnum exemplum, quod contra singulos utilitate publica rependitur. Vide Sichard. in *Auth. sed omnino. C. ne uxor pro marito.* Menoch. *de arbit. Iud. cas. 527.* Petr. Heig. *1. quest. 12. Theolof. synt. Iurid. lib. 38.* Bartol. & Iacob. de Canib. in  *suis tractatib. de repressal.* Gail. *d. pignerat. observ. 1. n. 5.* Ratio dubitandi. I. Iure prohibentur *Nov. 52. c. 1. Novell. 134. c. Quia vero. 7.* II. Est iniquissimum, ut, qui non peccavit, puniatur, ejusque bona vel personæ detineantur propter alterius factum. *l. un. C. ut null. ex vicin. l. si quis suo testamento 33. §. 1. hoc iniquum. C. de Inoff. Testam.* Procul à pœna illi sunt submovendi, quos reos sceleris societas non fallit. *l. sancimus. 22. C. de pœn.* Adde *l. Non debet. 74. D. de Reg. Iur. c. Non debet. 22. cod. in 6.* III. Perniciosum est reipubl. propter causas privatas quasi publicum bellum indicere alteri populo. Nihil tam turbat remp. quàm repressaliarum concessio. IV. Non solent hodiè concedi. Vide Gail. *d. tract. de pignerat. c. 2. n. 3.* Coler. *de process. execut. c. 2. n. 283. & seqq.*

4. Non verò oportet dubitare, quin is, qui ex jure repressaliarum ob denegatam à suo iudice iustitiam damnum est passus, possit ejus nomine agere & adversus eum, in cujus negotio & ad cujus instantiam iustitia est denegata, & adversus iudicem, & adversus principem, qui non coëgit iudicem iustitiam facere, hoc quidem ordine. Primò est loco actio movenda contra eum, ob quem cujusque causam & petitionem est



est denegata iustitia : quia damnum ex illius odio & culpa. Contra illum, cuius odio vel culpa damnum illatum est, datur actio directa *l. Si servus communis. 61. §. Quod verò. §. D. de furt. l. Si merces. 25. §. culpa. 4. D. locat. condict. l. pen. & ib. DD. D. solut. matrimon. Vide DD. in l. nam & servius. 21. D. de negot. gest. Conveniendus verò non est debitor, si prohibitus sit, à magistratu non ad hoc rogato, id facere, ob quod concessæ sunt Repressaliæ *arg. l. Qui vetante 102. D. de Reg. Iur. l. non videntur 167. §. 1. l. Is damnum dat. 169. D. eod.* Secundo loco, si is, ob quem & in cuius causa ab alio repressaliæ sunt concessæ, vel non sit solvendo, vel fuerit à Iudice prohibitus, conveniri oportet iudicem ; *arg. §. sciendum. 2. Instit. de satisfat. tuor. l. 1. & t. D. & C. de magistrat. conven.* Tertio loco, contra reliquos officiales, qui cogendi Iudicem habebant potestatem & consequenter adversus principem, agi potest. *arg. d. l. Is damnum. 169. D. de Regul. Iur. Is verò, qui est ex subditis illius, qui ob iustitiam subdito suo denegatam concessit repressalias, non habet actionem contra suum concivem, cui est iustitia denegata, sed ipsam rempublicam : cum ad rempubl. conservandam sint indulgæ repressaliæ, ac concivis is, cui denegata erat iustitia, in nulla sit culpa ac jure suo sit usus ad se defendendum. Talis vero non peccat. l. Quo naufragium fit. 3. §. Quod ait. 7. D. de incend. m. n. naufrag. l. si quis fumo. 49. §. D. ad l. Aquil. l. 7. §. 4. D. quod vi aut ibi. Vide de hac re differentes Petr. Hetig. d. quest. 12. n. 63. & seqq. Panzmann. de locat. quest. 14. n. § 2. & seqq. Castrenf. in d. l. nam & servius. 21. Ratio dubit. I. Non potest agi contra eum, ob quem iustitia est denegata 1. quoniam ejus causa justa est apud suos quia Iudex auctoritatem accommodavit. l. Iuste. 11. D. de acquir. vel amitt. pssess. l. Qui auctore. 137. D. de Regul. caus. contra eum verò, qui iustè egit, non est agendum. 2. quia, cum is qui damnum sensit est membrum universitatis, provinciæ aut imperii, quod iustitiam.**



tiam denegat, non potest conqueri de damno: nam, qui membrum ejus est probat & scienti ac approbanti non fit injuria. *l. cum donationis. 34. C. de Transact.* Verum præstat ut actio moveatur contra Moderatores Reipubl. ut ex publico solvatur. *arg. l. 1. & seq. D. ad l. Rhod. de jact.* II. Concivis, qui damnum est passus ob causam sui concivis, cui denegata est iustitia, non potest Reip. sed concivi suo litem intentare, quia ab eo est hæc perniciēs: vel alias nullam habebit actionem, cum damna, quæ tempore belli (cujus imaginem Repressaliæ habent *Gail. c. 1. 2. 3. de pignor.*) inferuntur, non soleant nec possint refarciri ex publico.

*Ex tit. Cod. de hereditar. action.*

5. Actiones ex contractu vel quasi simpliciter descendentes dantur contra heredes proportionibus hereditariis, non pro modo emolumenti, licet Fiscus sit actor. *l. 1. C. si cert. petat.* Ubi Donell. *l. pro hereditariis. 2. C. h. l. Ex facto. 35. §. 1. D. de hered. Instituend. l. in executione. 85. §. 1. D. de verbor. obligat.* Modo res recipiat divisionem. *d. l. in execut. §. 2.* Ratio dubitandi. I. Imò tenentur heredes in solidum, non pro partibus. 1. Quia heredes non sunt melioris conditionis quam fuit defunctus. *l. fin. vers. Esseque iniquum. D. si famil. furt. fecer. l. heredem. 59. l. Nemo. 120. D. de Regul. Jur. & uti defunctus non potuisset liberari pro parte partem offerendo. l. Iulianus. 13. §. offerri. 8. D. de act. emt.* ita nec heredes, qui sunt universitatis successores. *l. Hereditas. 24. D. verbor. signific.* Accedit, quod conditio obligationis non mutetur ex personis heredum. *l. stipulationum. 2. §. Ex his igitur. 2. versic. Non enim. D. de verbor. obligat. 2.* Quia Expressis textibus id demonstratur. Ita heredes singuli in solidum tenentur ex commodato. *l. sed mihi videtur. §. Heres. 3. D. Commodat. Deposito. l. si duo. 22. D. deposit.* Pollicitatione. *l. Ex pollicitatione. 9. D. de pollicitat.* Legato. *l. solene*  
Indi-



*Iudices. 3. vers. soli & unum. D. de alement. II. Imò non pro portionibus hereditariis sed modo emolumentum. 1. Ex l. Celsus 22. verbis: Ea dote & ceteris mulieris bonis. junct. l. seq. D. de Relig. & sumt. fun. 2. Quia ubi est emolumentum ibi & onus. l. secundum naturam. 10. D. de Regul. Iur.*

6. Actiones in rem non in heredes dantur quatenus sunt heredes & pro portionibus hereditariis, sed quatenus possident. *d. l. pro hereditariis. 2. vers. nisi C. h. l. fin. C. si un. ex plur. hered. creditor. vel debit. l. si possessor. 55. D. de Rei vindic. l. De eo exhibendo. 12. § fin. D. Ad Exhibend. Ratio dubitandi. I. Actio hypothecaria, quæ & in rem est, datur secundum l. 1. vers. In omnibus. C. Commun. de legat. non absolutè in solidum adversus heredem, qui rem possidet, sed pro hereditatis parte quam accepit. II. Qui dolo desit possidere utili in rem actione convenitur, & pro possessore est condemnandus. l. Quod si. 22. D. de Rei vindic. l. Qui dolo. 131. l. parem. 150. D. de Reg. Iur. c. Pro possessore. 36. Eod. in 6. ubi Peck. Dyn. Cum verò heredes conveniuntur ex eo, quod defunctus desit possidere, non eorum aliquis in solidum, sed pro hereditaria portione condemnatur. d. l. De eo exhibendo. 12. §. f. in fin. D. ad Exhibend.*

*Ex tit. Cod. Ex delict. defunctor. in quantum hered. conven.*

7. Post litis contestationem eo, qui vim fecit, vel concussionem intulit, vel aliquid deliquit, defuncto, successores ejus in solidum, *l. un. C. h. l. constitutionibus. 33. l. sciendum. 58. D. de oblig. & act. (contrahitur enim per litis contestationem. l. Licet. §. idem scribit Iudicari. 11. D. de pecul.)* alioquin in quantum ad eos pervenit, *d. l. un. C. h. §. 1. vers. pœnales. Inst. de perpet. & temporal. act. (ne ex alieno crimine commodum sentiant. d. l. un. in fin. l. in heredem. 5. pr. P. de calumniat.)*  
conve-



conveniri juris est absolutissimi. Ratio dubitandi. I. Regula est juris, pœnas tenere suos authores. *l. sancimus. 22. C. de pœn. l. si pœna. 20. D. eod.* nec quærendum, utrum lis sit contestata vel non: Loquuntur enim leges indistinctè. Imò & post litem contestatam mortuo delinquente omnis accusatio tollitur. *l. si is quem. 2. C. si reus vel accusat. fuer. mort.* II. Si lis non sit contestata, non in id, quod pervenit, sed in solidum heredes tenebuntur, siquidem pecuniariè agatur. 1. Quia heredes in omne jus pecuniarium defuncti succedunt: æquum ergò est, ut omnia quoque onera sustineant. *l. secundum. 10. D. de Regul. Jur.* 2. Quia expresse est traditum non tantum in privatis, cum pecuniariè agitur, & est rei solius persecutio, ante litem contestam heredes in solidum teneri. *l. In conditionem. 9. D. de condict. furtiv.* sed & in publicis *l. Ex judiciorum. 20. D. de accusat. l. fin. D. ad l. Iul. peculat.* 3. Quia non tam debet ratio heredum haberi, quam eorum, qui damnum sunt passi. Heredes adeunt voluntariò & de lucro captando sunt solliciti: verum ii, qui à defuncto sunt læsi, contra voluntatem patiuntur injuriam, & de damno vitando certant. Non verò tam iis favendum, qui sponte agunt, quam iis quibus detrimentum involuntariò infertur. *arg. l. Qui cum alio. 19. D. de Reg. Jur.* Nec tam iis, qui lucrum captant, quam iis, qui in damno sunt. *l. Non debet. 41. §. 1. D. eod.* Nec potest ratio justa reddi, cur dominis, qui res suas amiserunt, debeat nocere quod defunctus vel heres non sit factus locupletior, non verò heredi: cum justitia semper ei fa-  
veat, qui sine crimine est, non ei, qui iniquitatem commisit aut iniqui est heres.

8. In publicis valet hæc regula: pœne, quæ personæ delinquenti infliguntur, cessant in heredibus, siue accusatio fuerit mota siue non. *d. l. si is, quem. C. si reus vel accus. mort. fuer. l. si pœna, 20. D. de pœn.* Quæ enim personis cohærent, cum personis extinguuntur. Pœnæ ademptionis bonorum cessant in heredibus, nisi his sit con-

Y

testa-



testata. Exceptis criminibus læsæ majestatis ac repetundarum. *l. Ex Iudiciorum. 20. D. de accusat. l. Datur. 2. D. l. sciant. 2. C. Ad l. Iul. repetundar. quibus addi possunt peculatus & de residuis. l. fin. D. ad l. Iul. peculatus. Ratio dubitandi. I. Pœnæ, ipsis personis infligendæ, non cessant in heredibus: cum Constitutio nibus placuerit indefinitè, pœnam sive ex delicto publico sive privato, sive major sive minor fuerit, per litem contestationem transmitti. *d. l. Constitutionibus. 33. D. de Oblig. & act. Unde & in l. un. C. h. ex vi, quæ deportationis pœnam habet, si armata fuerit. §. Item. 8. Inst. de publ. Iudic. heredes in solidum conveniuntur post litem contestatam. II. Pœnæ pecuniariæ transeunt ad heredes non tantum per litem contestatam, sed ita demum, si & lis contestata fuerit cum defuncto & is fuerit condemnatus. III. Infliguntur & pœnæ pecuniariæ ad corrigendos fontes: correctio autem delinquentium post eorum mortem fieri non potest. *d. l. si pœna. 20. D. de pœn.***

9. Actiones ex contractibus competentes, ob dolum malum defuncti, vel delictum concurrens, dantur in solidum *l. Ex depositi. 12. l. Ex contractibus. 49. D. de Oblig. & act.* Non enim adventitius casus, sed principale spectatur: Nec accidens mutat essentiam sive naturam sui principalis. Ratio dubitandi. I. Cum testator dolosè est versatus & ad heredem nihil ex eo dolo pervenit ex contractu, non competit actio contra heredem. *§. 1. vers. aliquando. Inst. de perpet. & temporal. action.* II. Generaliter responsum, quòd ex dolo & ob dolum actio nunquam detur, nisi quatenus pervenerit. *l. In heredem. 26. & seq. D. de dol. mal.*

### *Ex tit. Cod. de ordin. Iudicior.*

10. Controversia de possessione proponi ac finire debet ante eam, quæ est de proprietate. *l. si de vi. 37 D. l. Nulli. 10. ubi Donell. l. Ordinarii Iuris. 13. C. de*

*lu.*



*Iudic. l. 1. C. de appellat. l. Incerti juris. 3. C. de Interdict.* Idem & ipsa ratio dictat, expressa in §. *Retinenda. 4. Inst. de Interdict.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. Naturaliter. 12. §. 1. D. de acq. vel amitt. possess. l. Cum fundum. 18. §. fin. D. unde vi. l. 1. §. Quia autem. 4. D. quod legator.* II. Præstat de proprietate prius, quam possessione; quia, si prius de possessione agatur, oportet & de proprietate post disputare, atque ita multiplicabuntur lites; sin autem de proprietate prius, sufficit unum iudicium: & frustra de possessione sua contendit aliquis, si nequeat sese in principali causa defendere. III. Jure Canonico, ex quo procedendi ordo est, permittitur utrumque iudicium, possessorium ac petitorium, simul agitari. *c. pastoralis. de caus. poss. ac propriat. ergo & judicari.* Vide Bartol. *Æmil. Ferret. in. d. l. Naturaliter. 12. §. 1. D. de acq. vel amitt. possess.*

II. Prius criminales proponendæ ac determinandæ, quam Civiles. *l. fin. C. h.* Major enim causa priori loco examinanda, & major quæstio minorem ad se trahit. *l. Per minorem. 54. D. de Iudic.* ac publicè interest, ut crimina quamprimum puniantur. Ratio dubitandi. I. Cum Privata iudicia quoties de re familiari agitur faciant præjudicium publicis. *l. Interdum. 4. D. de public. Iudic.* necesse est, ut vel prius habeatur iudicium de privatis, vel privata tollant præjudicio aliquo publica: nec tollere possunt, nisi prius fuerit actum de privatis. II. Prius de possessione agendum & pronunciandum, post de vi crimen est excutendum. *l. 1. C. de appellat.* Prius de dominio, post de crimine Plagii. *l. Præses provincie. 8. C. ad l. Fab. de plagiar.* Prius de statu, post de adulterio. *l. Quoniam. 26. C. ad l. Iul. de Adulter.* III. Potest & causa Civilis & Criminalis simul proponi ac decidi. *l. Civili. 3. C. h.* Non ergo Criminalis præferetur: & convenientius est, cumulari eodem libello Criminalem Accusationem cum civili, ut & evitentur sumtus nimii & litium



litium multitudo. arg. pr. Inst. de pœn. temer. litigant.

*De Concurſu actionum.*

12. Actiones plures ſæpius concurrunt, ſed non ſemper eodem modo. Aliquandò eſt in iis diverſitas cauſæ, at idem, quod exigitur: aliquandò eadem cauſa, at diverſum, quod petitur: aliquandò diverſa cauſa ac diverſum id, in quod agitur: aliquandò eadem cauſa, idemque, in quod fiet condemnatio. Largius actionum concurſus eſt, cum plures eidem contra eundem vel aliquandò diverſos competunt ex eadem, vel diverſa cauſa ob eandem rem, vel ex ejuſdem occaſione, ſive connexitate negotii ob res diverſas. Strictius, cum plures dantur ex una vel diverſa cauſa occaſione ejuſdem rei. Agitur I. Ex eadem cauſa ac ob eandem rem, in rei perſecutoriis: ita ad legatum competit Actio ex teſtamento, vindicatio & hypothecaria. l. 1. C. Commun. de legat. II. Ex diverſa cauſa ob eandem rem, uti ſi heredi creditoris qui ſtichum ſtipulatus erat, idem ſtichus eſſet ſtipulatus. l. ſi is, qui ſtichum. 18. D. de Oblig. & actori. l. Non eſt novum. 10. D. de act. Emt. Vide Textum & caſum in l. Et an eadem. 14. §. Actiones. 2. D. de Except. rei judic. III. Occaſione ejuſdem rei ſed non ob eandem abſolutè rem nec ſimpliciter ex eadem cauſa, licet ex eodem facto, concurrat actio adverſus Publicanos 1. ſpecialis, de qua in edicto de Publicanis. l. 1. §. Dixerit. 2. D. de publicari. 2. furti aut vi bonorum raptorum d. §. Dixerit. Ita & ex rapina, vi bonor. raptorum & furti. l. 1. D. Vi bon. raptor. Ita in damno illato injurioſè, id eſt animo contumeliam afficiendi, & ex l. Aquilia & injuriarum. l. Qui ſervum. 34. D. de Oblig. & action. Add l. Cum ex uno. 32. D. eod. IV. Ex connexitate rei aut negotii, cum quis eodem tempore plura delicta committit: Uti, ſi quis hominem ſubripuerit & occiderit. l. Nunquam. 2. pr. & §. 1. D. de privat. delict

Ratic



Ratio dubitandi. I. Negatur concursus actionum in l. singulis. 6. D. de except. rei iudic. II. Non potest esse concursus actionum rei persecutoriarum in eandem rem, cum bis idem non possit exigi. l. Bona fides. 57. D. de regul. Iur. Nec plures tales actiones ex eadem causa dari possunt. Cum omnes species excutimus, non est nisi una ex una causa, uno Principio. Contractus vel quasi singuli distinctas habent essentias, ad eò ut nisi una inde detur obligatio & consequenter actio. Ex mutui causa non est ulla nisi condictio ex mutuo: Nullus ex venditione aliam, quam ex emto finget: & sic in genere, quot causarum genera tot actiones. l. Et an eadem 14. §. Actiones. 2. D. de except. rei iudicent. Dominium, non nisi ex una causa esse potest nostrum. l. Possideri. 3. §. Ex plurimis. 4. vers. Nec enim. D. de acq. vel amitt. possit. tantum itaque id ex una causa asserendum & probandum. arg. §. sic itaque discretis. 14. vers. Nec res. Inst. de actionib. Nec probatur per allegatam. d. l. 1. C. Comm. de legat. diversas esse actiones ex eadem causa, sed ex diversis; datur enim actio personalis ex testamento quasi ex contractu propter aditionem hereditatis. l. si quis absens. 5. §. Heres. 2. D. de Oblig. & act. Vindicatio, ex causa Dominii, quod ex voluntate testatoris in legata retransfertur. l. legatum. 80. D. de legat. 2. Hypothecaria ex speciali legis dispositione, citra ullius hominis factum. d. l. 1. Comm. de legat. III. Quod possint rei persecutoriae ex diversis causis esse plures, ut contra eundem eidem dentur; non probat textus in d. l. si quis stichum. 18. D. de Oblig. & act. & in d. l. Non est novum. 10. Cum ibi heres ex diversis agere dicatur causis non eodem sed diverso nomine, & consequenter actiones diversis personis competant: datur enim una heredi qua heres est ac nomine hereditario, altera heredi, non qua heres est sed proprio suo nomine.

13. Fit concursus. I. Cum electio tantum datur, & unâ electâ nullus est regressus ad aliam l. Quod in hereda



*herede. 9. §. 1. D. de tribut. act.* licet per electam non obtinuerit, quod intendebat. Vide *l. 1. C. de furt. II.* Cum electio quidem defertur, sed ita, ut, quod per unam non obtentum est, possit peti per aliam, adeo ut una actio non per electionem agentis, sed per consecutionem alteram tollat vel consumat. *l. Cum filius. 76. §. varius. 8. D. de legat. 2.* quâ in altera non est amplius. *l. Quod si ex stipulatu. 42. & 43. D. pro socio III.* Cum non tantum electio datur & quod una non est obtentum per alteram obtineri potest, sed cur commodum ex omnibus licet consequi. *l. Fundum. 28. D. de novat. d. l. Et an eadem. 14. §. Actiones. 4. pr. D. Except. rei jud. l. nunquam. 2. D. de privat. delict.* Ratio dubitandi. I. Iniquum est, ullam actionem tolli per electionem alterius, cum actor non obtinuit: nec enim liberari debitor potest aliter quam solutione vel satisfactione. *arg. l. nihil tam. 35. D. de solut.* Et actor minus idoneam elegerit, error ei non debet nocere, sive sit juris sive facti: cum de damno vitare certat & suum vel sibi debitum petit. *l. Iuris ignorantia. 7. & seq. D. de juris & fact. ignor.* Nec electione unius tolli alteram, suadet æquitas in actione de pecuniâ, cujus in dict. lege. *Quod in herede. 9. §. 1.* primo hujus Theseos membro fit mentio. Nam inquit Ulpianus in *l. si ex duobus. 32. pr. vers. sed si licet. D. de pecul.* licet hoc jure contingat, ut scilicet unius electione fit liberatio alterius, tamen æquitas dicat, judicium eos dari, qui occasione juris liberantur, ut magis esset perceptio, quam intentio liberet. Huc facit textus in *l. 1. §. fin. junctis. l. seqq. 2. 3. 4. D. de his, qui effud. & ejecer.* II. Imò semper electione debent ceteræ non electæ interire. 1. Quia, cum plures dantur, offertur electio: post electionem autem non licet variare & mutare voluntatem. In legatis *l. Servi. 5. l. & jussmodi. 84. §. Stichum. 9. D. de legat. 1.* In contractibus. *l. si fundus. 4. §. Eleganter. 4. D. de Lege communi. l. commissoria. 4. C. de Pact. inter emptor. & vend. comm.*



In actionibus, inter quas electio est ex legis dispositione. *l. fin. pr. C. de Codicill. adde l. Parentibus. 8. §. 1. C. de inoffic. testam.* 2. Quia oportet esse finem litium & non debent processus multiplicari. *l. 1. D. de usurpat. & usucap. l. Singulis. 6. D. de Except. rei jud.* 3. Quia in concursu plurium actionum hæc forma est præscripta, ut omnes dicantur, & fiat protestatio, ex altera velle consequi, quod ex una obtineri nequit *l. 1. §. Quia autem. 4. D. Quod legator.* Cum verò forma lege præscripta præcisè sit servanda. *l. Qui heredi. 44. D. de Cond. & Demonstr. ut & consuetudo l. Sed & ea. 35. D. de legib.* sequitur, quod qui in concursu plurium unam elegit, simpliciter reliquis renunciaverit. III. Pugnat cum natura, idem bis nostrum fieri §. *sic itaque. 14. Instit. de action.* & bis idem exigi ab eodem. *l. Bona fides. 57. D. de Reg. Iur.*

I 4. Cum concurrunt plures in personam tantum actiones, rei persecutoria tantum, & ex eadem causa originem habent, una tantum potest intentari. sic tamen, ut una alteram tollat consecutione *l. Si actum. 43. D. pro socio.* non electione, & post primam & altera institui possit, si altera plus contineatur. *d. l. Si actum. 43.* Cur autem non electione tollatur, sed tantum consecutione, est ratio, quia omnis actio cum effectu est accipienda, &, si qua sit ex speciali causa ac ratione peremptorio exceptionis remedio exclusa, habenda est pro non proposita. Nec enim præstat impedimentum quod de jure non fortitur effectum. *c. non præstat. 52. de Reg. Iur. in 6.* Vbi Dyn. Cur verò altera, quæ plus continet, possit moveri post aliam antè institutam, ratio est, quia cuique suum tribuendum est ex omni remedio, quod lex largitur, ne lex videatur ociosa & sine virtute. Cur vero una liceat tantum experiri, est ratio, quia bis idem exigi nequit *d. l. Bona fides. 57.* Ratio dubitandi. I. Omnibus licet absolutè experiri & ex omnibus commodum consequi: quia nunquam una actio alteram tollit. §. *fin. Inst.*



*Siquadруп. pauper. fec. dicat. l. nunquam. 130. D. de Reg. Iur.* Cujus loci hic est sensus: in nullo actionum concursu admittitur, ut una alteram tollat, & ante omnia id procedit in pœnabilibus, Idem est in §. *fin. Inst. Si quadруп. paup. fec. dicat.* Vide Hotomann. 27. *Illust. quæst.* II. Imò sola electione perimitur altera. *l. Quod in herede. 9. §. Eligere. 1 D. de Tributor. act. l. pro socio. 38. §. 1. E. pro soc.* Idem est in personæ electione, ut una electa altera non possit conveniri. *l. Post venditionem. 2. C. de pact.* III. Non potest dari casus, quo in una rei persecutoria quid amplius sit, quam in altera. Rei enim persecutoria est simplex & idem continet semper: Frustrà ergò de eo differitur. Nec est contrarium in *l. si quis à socio 42. C. d. l. Si actum. 41. D. pro socio.* cum de diversa re & ex diversa causa conceptæ sint actiones ibi commemoratæ uti textus ipse indicat.

15. In concursu actionum rei persecutoriarum, quarum alia in personam tantum est, alia mixta tam in rem quam personam, hæc regula attendenda est; Una alteram tollit consecutione, sic tamen ut, si quid obtentum non sit per unam, obtineatur per aliam. Nec enim negari debet ut quod per hanc consequi non potuerimus, per aliam possimus consequi. Ita cum actum est iudicio familiæ exciscundæ, post potest agi Communi dividundo: potest enim famil. Excisc. semel tantum proponi, cum sit de universitate vel circa eam versetur. *l. si filia. 20. §. Familia. 4. Famil. Erusc. Paul. 1. Sentent. 18.* Ita quoque potest antè nonnunquam agi communi dividundo & post familiæ Exciscundæ *l. Inter Coheredes. 44. D. famil. Excisc. l. Quibus. 34. D. pro sec.* potestque Communi dividundo sæpius agi. *l. per hoc. 4. §. hoc Iudicium. 2. D. Commun. dividundo.* Ratio dubitandi. Extra oleas hæc allegantur, cum non de eadem re, de qua est disputatio, sed diversis agant. Qui enim familiæ exciscundæ egit & post communi dividundo experitur, de alia re controversiam movet, quam ante fuit actum.

*d. l.*



*d. l. si filia. 20. §. Familiae. 4. D. Famil. Ercisc. Idem apparet, cum iudicium communi dividundo concurret cum pro socio. arg. l. si actum. 43. D. pro sec.*

16. In concursu actionum plurium, rei tantum persecutoriarum, quarum alia in rem alia in personam simpliciter ex eadem causa de eadem re comparata est, una alteram semper consecutione non ita electione tollit. Exemplum est in legatis, quæ varias pariunt ex eadem causa, quia voluntas testatoris est lege corroborata, actiones *l. Cum pater. 76. §. variis. 8. D. de legat. 2.* videlicet in personam ex testamento, in rem, vindicationem & hypothecariam. *l. 1. C. Comm. de legat.* Ex hisce si quis quod intendit, obtinuerit per unam, alia cessat, ne bis idem exigatur: Si non obtinuerit, non semper cessat absolute alia. Pone, vindicatione esse actum, voluntatem legitimam testatoris esse probatam, sed legatarium non potuisse probare heredem possidere vel dolo malo amisisse possessionem, quod omnino requiritur in vindicatione *l. Officium. 9. l. Qui petitario. 36. D. de Rei vindicat. l. Si fundus. 16. §. In venditione. 3. D. de pignorib. & propterea succubuisse, sanè non prohibebitur contra eundem heredem actionem ex testamento intentare: uti nec prohibebitur vindicare ab alio possessore, vel, si heres non sit solvendo, excussis omnibus ejus facultatibus, contra alium possessorem rerum hereditariorum hypothecariam movere. Pone, quod legatarius defecerit in probatione essentialis causæ legati: hoc casu nec contra heredem, nec contra alium ulla actio institui ulterius potest. Ratio dubitandi. I. Nimis hæc diffusa, nec singulorum ratio reddi potest. II. Manifeste in *d. l. Cum pater. 76. §. Variis. 8. D. de legat. 2.* respondetur, laxiorem tantum datam esse potestatem ob legata agendi, ut quis possit eligere, non ut omnibus successive possit uti. Huc faciunt textus in *l. Nemo. 43. §. 1. D. de Reg. Jur. l. Plura. 18. D. de oblig. & act.**

Y 5

17. Cum



17. Cum rei persecutoria ex diversis causis cōpetunt nomine ejusdem rei, defenditur communiter, si in personam omnes sint, singulis agi posse: singulas enim obligationes singulæ causæ sequuntur, nec ulla illarum alterius petitione vitatur. *l. Et an eadem. 14. §. Actiones. 2. D. de Except. rei Judicat. l. Si is, qui Stichum. 18. D. de Oblig. & Act.* ita, ut omnium commodum actor possit consequi. *l. Non est novum. 10. D. de action. Emt.* Ratio dubitandi. I. Consecutione tollit una alteram. 1. Ob textum in *l. Aurelius. 28. §. fin. D. de lib. legat. l. Lucius. 93. §. 1. D. de leg. 3. l. Si quis à socio. 41. & seqq. D. pro soc. 2.* Ob rationem, Idem bis exigi nequit. *l. Bona fides. 57. D. de Reg. Iur.*

18. Si in rem primò specialiter ex una, post actor cum succubuit, ex alia causa agat, non potest posterior actio rejici per exceptionem rei judicatæ. *d. l. Et an eadem. 14. §. actiones. 2. D. de except. rei judicat.* Non enim habet exceptio rei judicatæ locum, cum diversa est agendi causa. *d. l. Et an eadem. in pr.* Ratio dubitandi. I. Datur actio in rem tantum domino. *l. In rem. 23. D. de Rei vindicat.* Dominium non est nisi ex una causa. *l. Non ut ex pluribus. 159. D. de regul. Iur. l. possideri 3. §. Ex pluribus. 4. D. de acquit. vel amitt. possess.* Et sic nec actio in rem, nisi ex una causa potest proponi.

19. In concursu pœnaliū tantum, siquidem oriantur ex diversis factis ac delictis, omnibus licet experiri, actorque omnium commodo frui poterit. *l. Illud. 32. §. fin. D. ad l. Aquil. §. 1. in fin. Inst. si quadrup. pauper. feciss. dicat.* Nunquam enim plura delicta concurrentia faciunt, ut ullius impunitas detur: neque delictum ob aliud delictum minuit pœnam. *l. nunquam. 2. D. de privat. delict.* Idem arbitror, si in uno facto intentio fuerit plura delicta committendi. *l. Sed & si. 5. §. 1. D. ad l. Aquil.* Voluntas enim & animus distinguit maleficia. *l. Divus. 14. D. ad l. Cornel. de sicar.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. Plura delicta. 53. D. de obligat. & action. l. Qui servum. 34. D. Eod.* II. Ob unum factum tantum semel pœna est infligenda. 20. In



20. In concursu pœnaliū ex uno facto, cum non fuit animus plura committendi delicta, sed ex consequentia deducuntur plures actiones, una alteri præjudicat, qua in altera non est amplius. *l. Quoties. 41. §. 1. D. de obligat. & act. junct. l. Qui servum. 34. D. eod.* Ratio dubitandi. I. Ex *d. l. Nunquam. 2. D. de privat. delict. l. cum ex uno. 32. l. Nunquam. 60. D. de oblig. & act. l. Nunquam. 130. D. de Reg. Jur.* II. Nunquam vel in minimo connivendum in delictis. *arg. l. auxilium. 37. in fin. D. de minorib.* Publicè enim interest delicta omni modo puniri. *l. Ita vulneratus. 51. §. 2. D. ad l. Aquil. §. sic itaque 14. Inst. de actionib.*

21. In mixtarum, quæ & rei & pœnæ persecutionem habent concursu, vel cum mixtis vel cum pœnæ tantum persecutoriis, una alteram tollit, nisi in altera plus sit; scilicet, si ex eodem facto & delicto descendant. *arg. l. Qui servum. 34. l. Quotiens. 41. §. 1. D. de obligat. & action. l. 1. D. de vi bon. raptor.* Aliàs, si ex diversis factis vel ex uno facto ac variis delictis, neutra alteram impedit. *d. l. Nunquam. 2. pr. §. 1. 2. 4. §. 6. D. de privat. delict.* Verum si mixtæ concurrant cum persecutoriis Rei, una impedit aliam, quâ per aliam in plus agi nequit. *d. l. Qui servum. 34. §. 1. l. Vnde quaritur. 7. §. 1. D. Commod.* Ratio dubitandi. I. Si concurrat rei persecutoria cum mixta, utriusque commodum obtineri potest. *d. l. Nunquam. 2. §. Quasitum. 3. D. de delict. privat. l. sed si ex causa. 47. §. 1. & l. seq. D. pro soc.* II. Imò si concurrat rei persecut. cum mixta, unâ electâ cessabit altera. *l. licet. 6. §. fin. D. Naut. Caup. stabul. l. In heredem. 5. §. 1. in fin. D. de calumniat. l. non solum. 13. & l. seq. D. de Rei vindicat. l. In rebus. 18. §. 1. D. commod. l. Si merces. 25. §. Ipse quoque. 5. l. si vulnerâris. 43. D. locat. cond. l. si servus. 27. §. procullus. 11. D. ad l. Aquil. l. 1. §. In tutela. 21. D. de Tutel. & ration. distrab. l. metum. 9. §. licet. 6. D. Quod met. caus. Id ipsum æquius est, cum is, qui persequitur rem actione ex contractu, non videatur de delicto posse conqueri, adeo-*



adeoque unius actionis institutio continet repunctionem alterius juxta. *l. 1. C. de furt.*

22. Cum concurrat rei persecutoria cum pœnali, ambabus experiri est permixsum. Habent enim eæ actiones diversum fundamentum: nec sunt de eadem re nec ad eundem finem diriguntur. Vide Textus in *l. Si profurz. 7. §. 1. D. de condict. furt. l. Qui servum. 34. §. 2. D. de oblig. & act. l. Rei communis. 45. D. pro soc. l. si locatum. 42. D. locat. conduct. l. 12. C. de furt.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. Et ita de facto. 3. §. fin. D. naus. caution. stabul.* II. Ex *l. Si is, cui. 71. D. de furt.* III. Electione alterutra consumitur §. *Qua de fullone. 16. Inst. de oblig. quæ ex delict. nascunt.* quod æquirati est consentaneum propter *l. 1. C. de furt.*

23. Publica si concurrat accusatio cum actione civili privata ex delicto, nullum fit præjudicium, alterutri, sed potest utraque actio institui. *l. Inde Neratius. 23. §. si dolo. 9. D. l. Ex morte. 3. C. ad l. Aquil.* Diversi enim in re diversa re sunt hoc casu agendi fines. Ratio dubitandi. I. Ex *l. Prator edixit. 7. §. 1. D. de Injur.* II. Ex *l. Interdum evenit. 4. D. de public. Indic.* III. Nemo debet duplicem pœnam ob idem delictum sustinere.

### *De Cumulatione actionum.*

24. Actiones, quarum una est alteri contraria vel quarum una destruit fundamentum alterius, cumulari vel simul proponi nequeunt. *l. 1. C. de furt.* Ratio enim contrariorum id postulat, ut uno posito removeatur aliud. *l. Hæc verba. 124. versic. disjunctivum. D. de verbor. significat.* Nicol. à Middelb. *loc. legal. à contrariis. n. 10.* Ratio dubitandi. Cumulari possunt actiones hæ: prima, quæ testamentum dicitur non esse jure perfectum, altera, quæ esse inofficiosum, licet sit jure perfectum, contenditur *l. Contra majores. 16. C. de Inofficios.* Eæ verò sunt contrariæ. dicere enim



enim non esse perfectum & impugnare testamentum inofficiosi querela, quia perfectum est, directò pugnant. II. Cumulatur querela de falso cum querela de inofficioso. *l. Eum qui. 14. C. eod.* Querelæ autem hæ contrariantur, uti res ipsa judicat.

25. Cum ex pluribus actionibus concurrentibus electio unius perimit alteram, impeditur cumulatio. *l. Electio. 26. pr. D. de Noxalib. act. l. Quod in herede. 2. §. Eligere. 1. D. de Tributor. act.* Ratio dubit. Licet plures dictare actiones, cum incertum est, quæ teneat, ac proestari, nos velle consequi ex ea, quæ tenet. *l. 1. §. Quia autem. 4. D. Quod legator.* Præceptum verò *d. l. 1. §. 4.* etiam locum habet tunc, cum electione unius altera tollitur. 1. Propter generalitatem verborum in *d. l. 1. §. 4.* textus is enim indefinite loquitur. 2. Quia iure electio ad hoc datur, ut quis per unam possit suum consequi, non, ut, si non sit consecutus suum per primam, in totum à secunda sit exclusus. *arg. l. Qui servum. 34. pr. D. de Oblig. & Actiō.*

26. Quoties absolutoria lata in una parit exceptionem rei judicatæ in altera, non admittitur cumulatio. *l. Fundum. 16. l. Fundi. 18. D. de Except.* Id enim semper attenditur, ne de supervacuis fiat quæstio: & inutilis est multiplicatio processuum. Modus enim litium multiplicatus, summam atque inexplicabilem facit difficultatem: maximè, si diversa pronunciarentur: *l. Singulis. 6. D. de Except. rei judicet.* Ratio dubitandi. I. Hypothecaria & personalis possunt cumulari. *Novell. 4. c. sed neque 2. versic. Contra principales.* attamen absolutoria lata in personali parit exceptionem rei judicatæ in hypothecaria. *l. Si deferente. 13. D. quib. mod. pign. vel hypoth. solv. junct. l. solvitur. 5. §. fin. D. eod.* II. Petitorium cum possessorio cumulatur *l. cum fundus. 18. §. 1. D. de vi & vi armat. l. naturaliter. 12. §. 1. D. de acq. vel amitt. possess.* Non tamen est dubium, quin in uno sc. petitorio absolutoria pariat exceptionem rei judicatæ in alio sc. possess. *arg. l. Incerti. 3. vers. ut ex hoc. C. de interd. §. Retin. 4. Inst. eod.*

EX-



## EXERCITIUM XXIV.

Resp. PETRO OCCERTIO,  
Ziriczæa-Zelando.

*Ex tit. C. & D. de Inoffic. te-  
stamento.*

## THESIS PRIMA.

**Q**uerela inofficiosi testamenti etiam hodiè locum habet, nec jure novo, sive linea recta sive obliqua spectetur, sublata est: sive sit nulla, sive falsa, sive non sufficiens exheredandi causa addita. Nullo enim juris textu sublatio probari potest: Et quod non mutatur, cur stare prohibetur. *l. sancimus. 27. C. de Testamento. l. fin. C. de novation. l. Precipimus. 32. §. fin. C. de appellat.* Deindè & jure novellarum testamentum inofficiosum, non nullum, sed evacuandum. *Nov. 115. c. 3. in fin. rescindendum esse d. Nov. c. 4. §. 9. statuitur. Vide Viglium in pr. Inst. h. n. 4. Donell. 9. Comment. 13. Duaren. ad tit. de lib. & posth. c. 3. Fachin. 4. Controv. 9. Wesemb. in §. Non tantum. 2. Inst. h. n. 5. in fin. Ratio dubitandi. I. Color hodiè non idem, qui fuit olim. arg. *l. 1. & fin. C. de formul. & impetrat. act. sublat. Vide D. Tim. Fabr. disp. anniv. 19. Thes. 8.* Aliaque forma, quæ antè non obtinuit, præscripta, alius effectus huic querelæ datus est, in *Nov. 115. c. 3. & 4.* Ubi autem est formæ mutatio, & alius effectus, ibi & res ipsa mutata est. arg. *l. Iulianus. 9. §. sed si quis. 3. in fin. D. ad Exhibend.* II. Hodie Testamentum est ipso jure nullum, quo vel nulla vel injusta vel falsa est causa exheredationis expressa. *d. Novell. 115. c. 3.* ob hæc rationes 1. Quia *d. Nov. c. 3. circa finem.* ait Imperator, nullum præjudicium generari per iniquam exheredationem, sive, ut in *d. Nov. c. 4.* adjicit, nullam vim obtinere exheredationem. 2. Quia in *d. Nov.**



Nov. c. 3. & 4. certam formam præscripsit exheredandi: Ea verò quæ fiunt contra formam legum, nullius sunt momenti. *l. Non est dubium. 5. C. de legib. l. Cum hi. 8. §. si Prætor. 17. D. de Transact. l. Mævius. 55. D. de condit. & demonstrat. 3.* Quia inquit Impr. d. Nov. c. 5. in pr. se propterea de exheredationum causis jus adeò sollicitè constituisse, ut parentes & liberos à testamentorum injuria liberos redderet. Liberi autem tunc sunt parentes & liberi ab injuria verè, cum ipso jure nulum declaratur, quod actum est. 4. Utilius est exheredatis iniquè, ut testamentum pronuncietur nullius momenti, quam, ut actio ad id rescindendum sit instituenda: Multos enim requirit sumtus, multa odia, multas contentiones trahit secum certamen judiciale. Honestius est idem Testatoribus, ne post funera existimatio sugilletur ob non observatum pietatis debitæ officium. Quod verò est utilius exheredatis ac honestius Testatoribus, maximè assumendum est. *arg. l. Cum quidam. 19. D. de lib. & posth. hered. Inst. Dyn. inc. Odia. de Reg. jur. in 6. Vide Gilken. in l. Omnimodo. 30. n. 5. 8. & seqq. h. Bartol. Jason. in Authent. Ex causa. C. de lib. præter.*

2. Datur querela non tantum liberis in potestate testatoris constitutis, sed & emancipatis, si iniquè sint exheredati. *§. sed hæc. 5. Inst. de Exhered. liberor. Nov. 115. c. 3. pr.* Nec etiam Emancipati magis arcentur ab hereditate quam Sui *Nov. 118. c. 1. & 4.* Imò & Posthumis, sive veri sive quasi sint: cum enim olim, potuerint exheredari. *§. posthumi. 1. Inst. de exheredas. liberor. l. posthumi. 3. D. de injust. rupt. ac irrit. l. Posthumus. 14. D. de liber. & posthum. hered. Inst. §. Tam autem. 2. in fin. Inst. h. & hoc jus nusquam mutatum esse probetur, quinimo generaliter confirmetur. Novel. 115. c. 3. etiam hodiè poterunt. arg. d. l. sancimus. 27. C. de Testament. Vide Vigl. in §. Tam autem 2. Inst. h. Connari. 9. Comment. 10. Donell. 6. Comment. 13. Duaren. c. 6. D. h. & consequenter iis datur querela. pr. Inst. h.*

Ratio



Ratio dubitandi. I. Emancipati non habent querelam, sed ab intestato simpliciter bonorum possessionem, neque ullum aliud jus. §. *Emancipati*. 9. *Inst. de hered. q. ab intestat. defer.* & si testamentum sit conditum, in specie bonorum possessionem contra tabb. sive præteriti sive, quod idem est, exheredati iniquè. l. 1. §. *Et sui*. 6. & seq. l. *Non tantum*. 3. D. de bonor. poss. contra tabb. Ubi autem est aliud remedium, ibi cessat querela inofficiosi. §. *Tam autem*. 2. *Inst. h.* Et magis id in Emancipatis receptum, quia nusquam iis etiam jure novo querela datur. II. Posthumi hodiè non possunt exheredari: Quia desideratur iusta exheredationis causa d. *Novell.* 115. c. 3. quæ in vere posthumos non potest cadere. Vide Michael. Grass. 1. *recept. sentent.* §. *Testamentum quest.* 42. n. 14. Iul. Clar. 3. *sentent.* §. *Testamentum quest.* 41. n. final. Vigl. Tialling. ab Eisingl. in §. 1. *Inst. de Exhered. liberor.* Petr. Gregor. lib. 44. *syntag. n. c.* 3. n. 5. Et idè non opus est iis querela. pr. *Inst. h.* Ubi Vide Vultei. Cujac. in l. *Placet*. 4. D. de lib. & posth. hered. *Inst.* Wesembec. Myns. in d. §. *Tam autem*. 2. *Inst. h.*

3. Liberi naturales tantum querelam adversus patris testamentum non habent, licet deficient legitimi liberi & uxor sive vidua. Nullo enim jure contrarium probatur. In hoc autem remedio extraordinario sine lege loqui erubescimus. *Novell.* 18. c. *consideremus*. 5. *versic. sed quia non hoc*. l. *Dissentientis*. 5. *versic. Invitam*. C. de repud. Nec etiam absolute ab intestato sunt heredes, nec legitimam iis jura decreverunt: & quibus non est data legitima, iis nec querela inofficiosi datur. arg. *Nov.* 18. c. 1. in verb. final. Vide Arum. *Exerc.* 10. *Thes.* 15. Verum contra matris & Ascendentium per matrem testamentum querelam habent l. *si suspecta*. 29. §. 1. & ibi. Paul. de Castr. D. h. Vide Arum. *Exercit.* 11. Th. 8. in fin. cum iisdem ut liberi legitimi & una cum legitimis succedant. l. 2. l. *Modestinus*. 8. D. Undè Cognati. l. *si qua Illustris*. 5. C. ad SC. Orfician. Adoptivi verò



verò, qui transierunt in potestatem, quibusque non est quarta. *l. Papinianus. 8. §. si quis. 15. D. h. admittuntur ad querelam d. §. Tam autem. 2. Inst. h.* Ratio dubitandi. I. Naturalibus etiam permissum est agere contra inofficiosam dispositionem patris. 1. Ex *d. §. Tam autem. 2. 2.* Quia in genere liberis concessa est querela *pr. §. 1. & seqq. Inst. h. 3.* Quia ex parte vocantur ab intestato ad patris bona. *d. Novell. 18. c. 5. Novell. 89. c. 12. §. 4. Vide Cujac. in d. Nov. 18. Besold. in delib. jur. lib. 5. & 6. d. quest. 17.*

4. Si filius iuste sit exheredatus & patri supervivat, Testatoris ex filio exheredato nepos ex sua persona nec testamentum dicere nullum, nec de inofficioso queri potest. *l. si quis filium. 34. C. h. l. si quis filio. 6. pr. D. de injust. rupt. & irrit. Vide Cujac. in l. si quis posthumus. 9. §. si filium. 2. D. de liber. & posthum. hered. instit. Gomef. 1. resolut. 11. c. 21.* Ratio dubitandi. I. Exheredatus est pro mortuo. *l. 1. §. sed & si patronus. 5. D. de conjung. cum emancip. liber.* Mortuo autem patre nepotis, nepos rumpit testamentum, cum in sui heredis locum succedat. *l. Posthumorum. 13. D. de injust. rupt. & irrit.* II. Nepos admittendus est ex edicto successorio. *l. Pater filium 14. l. Si non. 25. D. h. l. 1. §. si filius. 4. D. de suis & legit. liber.* III. Nepos non debet portare iniquitatem sui patris. Pœnæ enim suos tenent autores. *l. sancimus. 22. C. de pœn.*

5. Militis testamentum non subjacet querelæ *l. De inofficioso. 9. l. Testam. militis. 24 l. fin. §. 1. C. h. l. Papinianus. 8. §. si quis in militia. 4. l. si instituta. 27. §. De inoffic. 2. D. h. Vide Fachinæ. 6. Controvers. 74. D. Buium, in l. 1. D. de Testam. milit. Arum. Exercit. 10. Th. 13.* Ratio dubitandi. I. Veteri quidem jure hoc obtinuit, sed non novo, quod extat in *Nov. 115. c. 3. Ubi in princip. Imp. parentibus sine ulla distinctione imponit, ut vel instituant vel exheredent liberos, nullumque privilegium servat militibus. & in d. Nov. c. 4. Ubi in fine indistinctè jubet, rescindi, nullā habere vim*  

Z

exhere-



exheredationem, quam sine vera iustaque causa liberi, siue milites fuerint siue alii, fecerunt. II. Iniquum est, ut militibus concedantur privilegia, quæ vim naturæ faciunt, & injuriam inferunt aliis. *arg. l. Nec avus. 4. C. de Emancipat. liberor.* Vis sit naturæ ac injuria aliis, si sine ulla causa liberis vel parentibus adimere bona sit militi concessum: Cum pietas, naturalis ratio parentum bona liberis & ratio commiserationis liberorum parentibus addicat hereditatem. *l. Nam etsi. 15. pr. D. h. l. Cum ratio. 7. D. de bon. damnat.*

6. Cum liberi à Patre, in cuius sunt potestate, præteriti sunt, non habet locum querela inofficiosi, sed nullitatis. Quin hoc jure veteri obtinuerit, non potest ambigi. *pr. Inst. de Exhered. lib. l. 1. D. de injust. rupt. & irr. l. Inter. 30. & seqq. D. de lib. & posth. hered. instit.* Quapropter, cum jure novo id non sit mutatum, idem & hodiè obtinebit. *arg. l. sancimus. 27. C. de Testament.* Vide D. Tim. Fabr. *d. disp. annivers.* 19. *Thef. 2.* Idemque dicendum, si legatum pater reliquerit: Quandoquidem requiritur *ad. l. ut nominatim filius instituatur aut exheredetur*, etiam si convenerit inter patrem ac liberos, his aliquo dato, ne querela vel nullitas proponeretur. *l. si quando. 35. §. Illud. 1. C. h.* Non enim pactionibus, sed meritis filii ad patriam obsequia provocandi. *d. §. Illud.* Idem est, licet præteriti ante patrem moriantur. *l. si filius. 7. D. de lib. & posthum. hered.* Ratio dubitandi. I. Agere oportet liberos præteritos ad evacuandum testamentum quoad institutionem heredis, legatis interim salvis 1. *Ex Auth. ex causa. C. de liber. præter. desumpta ex Nov. 115. c. 3. pr. & §. fin.* quæ corrigit jura vetera. *l. fin. D. de const. Princip.* Ex ea enim infertur, generalia verba *in pr. d. c. 3.* generaliter esse accipienda tam de præteritione liberorum, qui sunt in potestate, quam aliorum. 2. Quia *c. 5. ejusdem Novellæ*, Imperator ait, se omnem præteritionis & exheredationis injuriam auferre liberis & parentibus per eam sanctionem: tam autem sit injuria



juris per præteritionem, quæ non est loco exheredationis, quam per eam quæ exheredationis vicem sustinet: imò major, cum liberi non nominati censeantur, quasi non sint liberi iusti. Vide Donell. 6. *Comm.* 13. Connan. 9. *Comm.* 2. n. 10. II. Si legarum sit iis relictum, non sunt præteriti, quia nominantur, & non possunt querelam movere. §. *fin. Inst. h. Nov.* 18. c. 1. l. 1. §. 3. D. *si quis aparent. manum.* III. Si liberi promiserint se non acturos contra patris voluntatem, non licet iis fidem violare, cum ob textus generales in l. 1. D. *de pact.* l. 1. D. *de const. pecun.* tum ob specialem in l. *Non putavit.* 8. §. *si quis sua* 6. D. *de bonor. poss. contra tabb.* Vide Matthiam Berlich. *part.* 3. *conclus. practicab.* 16. IV. Si moriantur liberi ante patrem, qui sunt præteriti, vires ex purgatione vitii voluntas accipit. 1. Ex *arg. l. Posthumus.* 12. D. *de injust. irr. fact. test.* 2. Quia de testamenti viribus post mortem demum quæritur. l. 1. D. *Qui testam. fac. poss.* 3. Quia si ipsi præteriti non dicant nullum, tueri oportet dispositionem l. *Filio.* 17. *De de injust. rupt. & irrit.*

7. Datur querela non tantum liberis, sed & parentibus, sive sint simpliciter præteriti sive exheredati iniquè. l. 1. l. *Pater.* 14. l. *Nam etsi* 15. l. *Adversus* 30. D. l. *Cum filium.* 17. l. *Liberi* 28. C. h. Ratio est in commiseratione ob luctuosam liberorum mortem d. l. *Nam etsi.* Patri datur contra testamenta naturalium & legitimorum simul, non naturalium tantum: in matre non distinguitur, utrum sint tantum naturales, an & legitimi. Cujus juris ratio est, quia nec naturales queri possunt contra testamentum Patris, matris utique. Datur etiam fratribus ac sororibus Germanis, consanguineis, non uterinis l. *Fratris.* 21. l. *Fratres.* 27. C. h. Non ullis cognatis. l. 1. D. h. Vide Duaren. c. 8. D. h. Connan. 9. *Comment.* 9. Nec aliter Fratribus, quam si turpes sint iustitix heredes. d. l. *fratres.* Spuriis verò inter turpes non recipiendos esse docet. l. *Spuris.* 6. in *princ.* D. *de Decurion. junct.* l. 2. C. *de di-*



gnitatib. c. pen. de Reg. jur. in. 6. Nemo enim ex maleficio parentum infamis dici potest. c. Nunquam. 3. C. Nasci 4. Dist. 56. Spuriique nihil commiserunt l. spurii. At ex proprio cujusque facto oritur infamia. l. Cognitionum. 5. §. 1. verb. ex delicto nostro. D. de var. & extraord. cognit. Ratio dubitandi. I. Uterini non sunt arcendi à querela, ad quam admittuntur Consanguinei: Naturæ enim sunt accusatores, qui inter masculos & fœminas, & inter eos, qui ex masculis, & eos, qui ex fœminis sunt nati, distinguunt. l. Maxim. 4. C. de liber. prat. II. Spurii levi aliqua macula sunt aspersi: quapropter non ita ut alii ad honores d. l. Generaliter. 3. §. 2. D. de Decution. ad collegia honorata civium, uti consuetudo tenet, admittuntur.

8. Video multos sentire, Virginem, quæ Amore capta uni, quam amabat, se prostituit, non esse quoad querelam, quæ à fratribus contra fratris testamentum instituenda est, pro turpi reputandam: sed vehementer errant. Leges amant castitatem Nov. 74. c. 4. impudicitiam oderunt. Nov. 14. pref. §. 1. Thorus enim immaculatus placet Deo ac honestus est; immaculatus verò nullus est nisi in conjugio Ad Hebr. 13. vers. 4 Huc facit, quod mulieribus Castitatis observatio præcipuum sit debitum. l. si qua illustris. 5. C. ad SC. Orfic Quod Castitas corrupta non restituatur l. un. pr. C. de rapt. urg. Quod stuprum non ex frequenti fornicatione sed & ex uno facto æstimeretur. arg. §. 4. in fin. Inst de publ. Iulic. Quod apud honestos & graves viros estimatio talis fœminæ sit imminuta, cum, quæ sese prostituit, sæpius idem factura credatur. Ratio dubit. I. Nihil est furore amoris vehementius, quem retinere philosophiæ est perfectæ. d. Nov. 74. c. 4. vers. sic. Novimus. Euriped. in Antigone. Vide Tiraquell. i. tract. de pœn. leg. temper. caus. 4. II. Talis fœminæ non est meretrix. c. Vidua. 14. dist. 34. & sic non infamis, maximè quidem, quia coacta per amoris violentiam ad coitum hunc processit: Coactio autem & turpi



turpitudine & à pœna excusat. *arg. l. Fedissimam. 20. & ibi Bald. C. ad l. Iul. de adulter. Vide Menoch. 2. de arbit. Iudic. centur. 3. cas. 328. n. 3. & seqq. Ubi latè.*

9. Cum fratribus non admittitur ad querelam fratris prædefuncti filius. Tantum enim fratribus & sororibus hoc jus est datum. *l. 1. D. l. Fratres. 27. C. h. Nec solet jus singulare & extraordinarium, quale jus hujus querelæ est, extendi. d. Quod verò. 14. & seqq. D. de legibus. Quinimò, si Fratres fratrem suum defunctum, beneficio querelæ reddiderint intestatum, non unâ ad hereditatem vocabitur alterius prædefuncti fratris filius. Cum enim suo jure querelam proposuerint & ex speciali privilegio, non potest id aliis in fraudem & contra mentem legis prodesse. Eodem modo si præteritus parens inofficiosum dixerit Testamentum filii, qui non turpem scripserat heredem, fratres arcebuntur ab hereditate. Vide Vigl. in §. 1. Inst. h. n. 9. Vultejum ibid. n. 10. Arum. Exercit. 110. Thes. 16. Huc facit 1. Quod semel exclusus legitimè ab hereditate vel alio beneficio, postea maneat exclusus. In feud. tit. Episc. vel. Abbat. c. un. §. 1. 2. Quod Testamentum valuerit & Defunctus non decesserit intestatus. Ratio dubitandi. I. Nomine Fratrum etiam veniunt filii prædefunctorum & una cum fratribus vocantur ad hereditatem patrum ab intestato, jure representationis. Nov. 118. c. 3. Nov. 127. c. 1. Cum verò per querelam est evacuatum testamentum, adiatur hereditas ab intestato. II. Rescisso testamento lex non simpliciter iis qui egerunt, sed dat hereditatem eis, qui ab intestato ad eam vocantur. Novell. 115. c. 2. in fin. & c. 4. in fin. versic. sed rescisso. Unde egregiè in l. Posthumus. 6. §. si quis ex his personis. 1. D. h. respondet Ulpianus: Si quis ex his personis, quæ ad successionem (sc. solæ) ab intestato non admittuntur, de inofficioso egerit & casu obtinuerit, non ei proderit victoria; sed his, qui habent ab intestato successionem: nam intestatum patrem familias fecit. Vide Myns.*



ad d. §. i. n. 13. Baccov. in disp. ad Treutl. vol. 1. di sp.  
13. Th. 4.

10. Querela præparata transmittitur ad quosvis etiam extraneos heredes. d. l. Posthumus. §. fin. D. ubi Costal. Quomodo autem dicatur præparata, exponitur. l. Quemadmodum. 7. D. h. Non præparata omnino ad suos transit. l. Si pater §. C. h. arg. l. Si quis filium. 34. l. scimus. 36. §. Illud. 2. in fin. quinimo & ex æquitate ad omnes liberos. d. l. si quis & l. scimus. §. 2. junct. l. un. C. de h. qui aut. apert. tabb. Adde arg. ex l. Cum. 7. D. de bon. damnat. arg. ex Novell. 115. c. 3. pr. & c. 4. pr. & c. 5. pr. Patet enim ex omnium collatione, jura liberorum omnium secundum naturæ ordinem facta esse, quoad iniquitates exheredationum, æqualia. Ratio dubitandi. Non potest querela ad quosvis liberos transmitti nisi præparata. 1. Quia à matre ad liberos non transmissa esse proponitur, licet quoque esset præparata l. Cum mora. 6. C. de transf. act. 2. Quia specialiter d. l. 34. l. 56. §. 2. alique textus faciunt mentionem patris, qui liberos consequenter habet in potestate, non parentum in genere, nec matris. 3. Quia regula perpetua est, actionem injuriarum non dari heredibus, siue sint liberi siue extranei nisi lite cum defuncto contestata, §. 1. Inst. de perpet. & temp. act. nec revocationem fieri ab iis posse ob injuriam vel ingratitudinem, nisi ea fuerit facta vel inchoata à Defuncto. l. fin. C. de revocand. donat. & consequenter hæc vindictio injuriæ, quæ per iniquam exheredationem infertur, non potest à quibuscunque liberis fieri per querelam inofficiosa, nisi ea fuerit præparata.

11. Forma Querelæ hodiè non requirit aliquem colorem, quasi non sanæ mentis fuerit Testator, cum testamentum ordinaret. D. Fab. d. disp. 19. Th. 2. seu actores in hoc contendunt, ut Testamentum declaratur inofficiosum, & heredis institutio evacuetur, legati manentibus salvis. Novell. 115. c. 3. in fin. & c. 4. i  
fin



*fin.* & utiliter additur, ut consequenter actores declarantur heredes ab intestato, iisque hereditas adjudicetur, condemnatis reis ad restituendum cum fructibus &c. Itaque commodè potest cumulari petitio hereditatis cum querela. *arg. d. l. Si quis filium. 34. verbis: nulla petitione hereditatis ex nomine de inofficioso constituta. C. h. l. pen. in fin. princ. D. de bonor. poss. contr. tabb. ubi hæc verba: ad hereditatis petitionem admittendus est ex causa de inoffic. querela. l. Qui de inofficioso. 20. in fin. D. h. l. Hereditas. 3. C. de petition. hereditat.* Ratio dubitandi I. Color nondum est sublatus, ergo mansit. *l. Sancimus. 27. C. de Testament.* Nullo enim textu, quod non daret ea forma, indicatur. II. Querela inofficiosi datur aliquando contra eum, qui non possidet: imo ei qui possidet *l. Papinianus. 8. §. si filius. 13. D. h. Petitio autem hereditatis cum sit in rem l. Sedet si. 25. §. petitio. 18. D. de petit. hereditat.* necessario datur contra possidentem §. 1. & §. æque. 2. *Inst. de actionib.* III. Actio præparatoria non potest cumulari cum principali, quia exceptio præjudicii obstat *l. fundi. 16. l. fundum. 11. D. de Except.* atque de inofficioso actio est præparatoria tantum & habet præjudicium; quia, si querela non habeat effectum, petitio frustra movetur, & consequenter frustrà de ea re esset disputatum, contra *d. l. fundum & l. 6. D. de Except. rei Indicat.* IV. Querela agit aliquando is, qui non est heres futurus *l. posthumus. 6. §. 1. D. h.* Id verò in petitione hereditatis absolum, inauditum.

12. Pater, qui eo casu quo frater defuncti agere non poterat, quia institutus erat heres non turpis, inofficiosum dixit testamentum filii, qui præter patrem sex reliquerat fratres, non consequitur totam hereditatem, sed septimam partem: cum enim ab intestato non potuisset ad maiorem partem admitti, non debet ei hîc plus adjudicari. Nec hoc in querela inofficiosi est absurdum, cum pro parte testamentum possit rescindi. *l. Nam etsi. 15. in fin. l. Mater. 19. D. h.* Ratio

Z 4

dubi



dubitandi. I. Evacuatur omnis institutio tanquam quid individuum. *Nov. 115. c. 3. & c. 4. in fin.* Ergo pater hic solus ab intestato heres. Et magis, quia, cum contra testamentum judicatur, defunctus non creditur habuisse testamenti factionem, *l. Qui repupiantis. 17. §. 1. D. h.* Sin autem defuncto non fuerit testamenti factio, corrumpunt omnia, adeo ut nihil heres scriptus habere possit. II. Fratres, exclusi iuste, partem non faciunt, quandoquidem pro mortuis habentur *l. 1. §. sed & si patronus. §. D. de conjung. cum emancip. liber.* Quocirca pater hic censebitur heres insolidum.

• III. Cum ad injuriam patris heres sit scriptus, iniquum est, ut ex ea injuria commodum pro parte sentiat.

13. Mater nullam habet querelam, si pater filio impuberi fecerit testamentum, quo mater est exclusa ab hereditate filii: quia pater ei hoc fecit. Nec adversus patris, frater; quia filii sunt tabulae &c. *l. Papinianus. 8. §. sed nec impuberis. §. D. h.* Pater enim ex singulari privilegio potest filio scribere heredem, & si quid in eo peccetur, non spectatur immediate persona & factam filii. Ratio dubitandi. I. Nimis barbarum ac durum, ut mater, quam luctuosa mors liberorum maxime afficit, privetur omnibus bonis & legitimam filii, contra *l. Nam etsi. 15. D. h.* II. Iniquum est, ut privilegium patris potestatis cedat in detrimentum ac injuriam matris. *l. Nec avus 4. C. de Emancip. liber.* III. Qui in alterius locum succedit, alteriusque personam sustinet, ejus jure uti debet. *arg. l. Nemo. §. 4. l. In his, que. §. 1. D. de regul. jur.* quare, cum filius non potuisset simpliciter excludere matrem, etiam nec pater, qui vice filii testatur.

#### De legitima.

14. Legitima male definitur portio portionis debita ab intestato, nisi addatur competens illis, qui querelam inofficiosi habent. *arg. Nov. 18. c. 1. in fin.* Hæc ipsa est triens hodie, si quatuor vel pauciores, semis si plures liberi



beri fuerint. *d. Nov. 18. c. 1.* Quæ quantitas etiam habet locum in parentibus, nec non in fratribus germanis consanguineisque sive soli, sive ad hereditatem fratris vel sororis concurrant cum parentibus suis. Generaliter enim traditum est *d. Nov. 18. c. 1. verbis finalibus*, quod velit observari eandem quantitatem in omnibus, quibus olim, hoc est, ante eam Novellam competuit querela. Certum autem est & parentibus & fratribus antiquitus datam fuisse querelam, *l. 1. d. l. Fratres. 27. C. de Inoffic.* Pro hac sententia facit, quod correlatorum sit idem jus; cum in liberis id receptum, valebit & in parentibus: *arg. l. Et ideo. 11. & seqq. D. de legib.* De parentibus Vide Petr. Anton. de petra, *tract. de fideicom. c. 15. n. 74. Arum. Exercitat. 10. Thes. 26.* De fratribus Vide Gilken. in *Auth. Novissima n. 26. C. de Inoff.* Fachin. 4. *controv. 28.* Ratio dubitandi. I. Quod inscriptio & contextus in *d. Novell. 18.* tantum sit de liberis. II. Quod & in posteriori *Novella 39. c. 1. in princ. Nov. 92. in prefat.* Impr. sese explicans hanc quantitatem retulerit tantum ad liberos. Jura verò posteriora secundum *l. fin. D. de constitut. Princip.* & interpretationem Imperatoris juxta *l. fin. C. de leg. sequi* oportet. Nec obstant verba finalia in *d. Nov. 18. c. 1.* Quia possunt commodè accipi de nepotibus aliisque, qui nomine liberorum comprehenduntur, ut sunt adoptivi, legitimati & similes, quibus, ipso jure naturali cogente, querela est decreta. Id vero omninò est probabile: quia tantum egerat in prioribus *cum in prefat. tum pr. cap. 1.* Imperator de filiis ac filiabus legitimè natis, III. Eo minus est dubitandum, quia omninò est alia ratio in liberis quam parentibus & fratribus. Liberi ex communi voto ac naturali ratione absolute id flagitante bona expectant: Parentes verò non ex ordine naturæ sed contra eam, ordine sc. mortalitatis turbato, ac Fratres incidenter tantum & præter spem ac votum sunt heredes. Imò ipse Impr. tantum iis addicit, quibus naturaliter hereditas debetur: nam inquit



*d. nov. c. 1. circa finem. vers. & natura.* Et natura primò curata competenter, sic ad extraneas largitates accedere. Per naturam liberos, per extraneas personas omnes extra liberos intelligit, uti series præcedentium verborum manifestè indicat. IV. Adde hisce, quod correctoria sint strictè accipienda; quod beneficia non egrediantur personas expresse nominatas: quod raro, imò nunquam, parentes sive ascendentes dari possint plures quatuor, qui sint ejusdem gradus: quod in dubio magis favendum sit ultimæ expressæ voluntati, quam hujus vel illius beneficio, contra juris veteris regulam & tenorem dato. Vide Vaud. 1. *quest.* 50. Michael. Grass. 1. *recept. sentent.* §. *Legitima.* *quest.* 10. Arum. d. *Exercit.* 10. Th. 21.

15. Filius justè exheredatus non censebitur sive computabitur in numero liberorum, si de quantitate legitimæ oriatur quæstio. Quo bono habenda est ratio eorum, ut partem faciant nihil habituri. 1. *Post mortem.* 10. §. *liberi.* 4. *D. de bonor. poss. contra tabb?* habentur enim exheredati pro mortuis l. 1. §. *sed etsi patronus.* 5. *D. de conjung. cum emancip. liber.* Hinc est, quod, qui exheredatos habent liberos, sine liberis decedere dicantur §. *Sed nostra.* 3. *vers. Sin autem sine liberis.* *Inst. de Success. libertor.* Vide Fachin. 4. *Contror.* 31. Berlich. *par.* 7. 3. *Conclus. practic.* 12. n. 9. & *seqq.* Gail. 2. *observ.* 122. n. 18. Ratio dubitandi. I. Pro mortuis haberi posset quidem exheredatus, quâ de numero heredum agitur: verum non quæritur in computatione legitimæ de numero heredum, sed liberorum. *Nov.* 18. c. 1. Inter liberos autem non definit esse exheredatus. 1. Quia jus naturæ non potest ullo modo tolli. l. *fin.* *D. Vnde legitim.* l. *Iura sanguinis.* 8. *D. de Reg. Jur.* 2. Quia pater exheredato ut filio suo potest dare Tutorem. l. *Pater.* 4. *D. de Testam. tutel. Substitutum.* l. 1. §. *substituero.* 2. *D. de vulgar. & pnp. subst.* II. Respondet ICTus, jus accrescendi esse in querela Inofficiosi ex persona exheredati, sive agere nolit,



nolit, siue non possit. *l. Si ponas. 23. §. fin. D. de Inoff. testam.* Consequenter & in quantitate legitimæ, quia argumentum à querela ad quantitatem legitimæ est validum. *Nov. 18. c. 1. in fin.*

16. Legitima tantum institutionis titulo relinquenda est *Novell. 115. c. 3. pr.* cuius hæc est sententia, quod oporteat instituere aut exheredare liberos, non autem sufficiat legati vel alio simili citra institutionis formam eam dare. Hoc iure corrigitur omne jus prius latum in Pandectis, in institutionibus, Codice & prioribus Novellis. *l. Papinianus. 8. §. si quis mortis. 6. D. de inoff. §. fin. Inst. eod. l. Omnimodo. 30. C. eod. Nov. 18. c. 1.* Accedit honor Institutionis, & ejus commodum ex jure accrescendi, si reliqui qui instituti sunt eodem testamento, vel nolint vel non possint esse heredes. *l. un. §. his itaque 10. C. de caduc.* Vide, Barlich. *part. 3. Conclus. practic. 15. n. 8. & seqq.* Michael. Grassi. *1. Recept. sentent. §. legitima. n. 32.* Clar. *§. Testamentum. lib. 3. sentent. quest. 38.* Sichard. Iason. *in authent. novissima. C. de Inoff. testam.* Ratio dubitandi. I. Cum jure veteri ita fuerit receptum, non potest dici correctum, nisi proberur. Quoties enim Iustinianus Imperator quid emendat, satis id exponit & suam curam atque diligentiam commendat, tantum non ad nauseam. Itaque *ad d. Novell. 115. l. 3.* sic responderi potest. 1. Eam non urgere institutionem in legitimam, sed tantum velle, ne liberi prætereantur ab iis, à quibus liberi pro exheredatis habentur, vel specialiter exheredentur sine expressione legitimæ ac veræ causæ: hoc sensu, scilicet, ne parentes prætereant vel exheredent injuriose liberos sine expressione causæ, & ut, si hoc fecerint, testamentum evacuetur, licet per legatum, donationem vel alium modum, qualis qualis ille fuerit, dederint liberis legitimam. Hæc ipsa interpretatio convenit scopo Imperatoris, cui hoc fuit unice propositum, ut certas definiret causas exheredationum, & legata salvaret. Præter hæc nulla alia est



est intentio & ultia intentionem non est actus extendendus. *l. non omnis* 19. D. de reb. credit. 2. Verba illa, *nec si*, accipi posse pro nisi. Hoc sensu, non licet præterire vel ex heredare, nisi aliquo titulo dederint legitimam vel nisi liberi sint ingrati. 3. Id innui in d. *Novell.* quod, si præcesserit exheredatio, non aliter legitima, eo sc. tantum casu, possit relinqui quam titulo institutionis. Ita Forcatul. dialog. 35. quem secutus est Arumæ. de Exercit. 10. n. 18. Vide Vaud. lib. 1. *variar. quest.* 5. Tessaure. decis. 51. Walther. 1. Mischell. 9.

17. Legitima non potest gravari mora; modo, fideicommissio, conditione vel alia ulla ratione. *l. Omnimodò.* 30. *l. Quoniam in prioribus.* 32. C. de Inoffic. testam. Et quicquid oneris est adjectum, pro non adjecto habendum est. *dd. ll.* Gail. 2. Observ. 119. & seq. n. 12. Legitima enim non ex voluntate testatoris sed legis dispositione dependet *Nov. 1. c. 1. §. 1. Nov. 115. c. 3.* Vide DD. in d. *l. Quoniam.* Quocirca inepta est cautela, ut pater filium instituat heredem, aliis relinquat usumfructum, quam defendit Cæpoll. *caut. tit. 21.* quia nec pater potest uxori suæ omnem legare usumfr. & liberis proprietatem. *Nov. 18. c. 3.* verum hæc cautela valet jure & recepta est per mores, ut pater det filio electionem, utrum nudam velit habere legitimam, an usumfructum totius suæ pertionis onerata per omnia fideicommissio, adeo ut nec liberam sit habiturus legitimam: quia non testator, sed filius electione sua gravat; quilibet autem post obitum ut juri suo renunciare *l. pen. C. de pactis.* ita & sibi necessitatem restituendi imponere potest, juxta præceptum *l. Si quando.* 35. §. Et generaliter. 2. C. de Inoffic. testam. Ratio dubit. *l. Adimere pater potest,* ergo gravare quod est minus. *l. non debet.* 21. D. de Regul. Jur. Nicol. à Middelb. loc. leg. à m. nov. n. 2. Potest autem adimere 1. Per exheredationem ob justam causam ingratitudinis. *Nov. 115. c. 3.* 2. Per exheredationem bona mente factam, non notæ causâ, cum fidei



fideicommissam liberis dat hereditatem. *l. In fideicommissi. 3. §. Cum Pollidius. 3. D. de usur. l. multi. 18. D. de lib. & posthum. hered. Inst. 3.* Per pactum, cum liberi renunciant jurarò hereditati. *c. Quamvis. 2. de pact. in 6.*

II. Lex hæc, quæ parentibus adimit potestatem gravandi Legitimam, caret æquitate, ac propterea non admittenda *l. placuit. 8. C. de Indic.* Caret æquitate. 1. quia liber non est stilus & licitum non est arbitrium ultimum, quo majus nihil hominibus dari potest. *l. 1. C. de sacrosanct. Eccles. 2.* Negat Domino rerum suarum liberam dispositionem, quod contra naturam est. *arg. l. In re mandata. 21. C. mandat. 3.* In causa est hæc ipsa lex, quod liberi non ita sint obsequiosi futuri parentibus. Præstat verò, ut parentibus jus salvum in omnibus sit, ac parentes possint coercere liberos. Satiùs est, ut iis tribuatur plena ac liberrima facultas disponendi de bonis, quæ suis laboribus acquisiverunt, quam ut liberi, qui vitam, educationem ac omnia sua parentibus debent, contra voluntatē parentum armentur. Maximè cum non possit ullo modo præsumi, parentes sine causa oneratueros suam posteritatem. *l. 7. D. de bon. damn. l. Nam et si 15. D. de inoff. & quis affectus vincit paternum. l. fin. C. de Curator. furios.?* Ea lex optimè liberis consulit, quæ eostuetur, ne vel novercalia odia, vel vitricorum fraudes iis noceant: non vero ea, quæ simpliciter parentum voluntates refrænât. Præstat coarctari jura liberorum in parentes *arg. l. fin. §. Illud. 5. vers. Melius. C. de bon. quæ lib.*

II Cautela, quæ est addita de electione liberis danda, non procedit: quia per eam sit fraus legi, eaque tacite rejicitur per *d. l. Quoniam 32.* Oderunt leges circuitum omnem, ut quod recto non possit, obliquo obtineatur tramite Facit huc *l. Non est dubium. 5. de legib. in princip. l. contra 39. & seq. D. eod. l. si quis patremfam. 3. §. pen. in fin. D. ad se. macedon. l. Ex facto. 43. §. fin. vers. Qui in fraudem. D. de vulgar. & pupill. subst. l. Hoc modo. 64. §. 1. in fin. D. de condit. & demonstrat.*



1700 Contra  
Legit. ad 64  
1704 44

18. Legitima non bonorum, sed hereditatis est pars: datur enim titulo institutionis tantum. Nov. 107. c. 1. d. Nov. 115. c. 3. Vide Cyn. Bald. Dec. in l. heres instituta. 3. C. de impub. & aliis substit. Fachin. 4. Contror. 65. & 12. c. 4. Ratio dubitandi. I. Legitima est certa res: ergo institutus in eam non habetur pro vero herede, sed legatario. l. Quotiens. 13. C. de hered. Inst. II. Expressè nominatur pars bonorum. l. Cum queritur. 6. C. de Inoffic. testam. III. Non aliter debetur, quam deducto ære alieno l. Papinianus. 8. §. Quarta. 9. D. eod. Hereditas autem non debetur subductis debitis, sed debita quoque complectitur. l. Nihil. 24. l. hereditatem. 119. D. de Verbor. signific. Bona autem illa dicuntur, quæ supersunt deducto alieni æris onere l. subsignatum. 39. §. Bona. 1. D. de Verbor. signific. Nec legitimarius ullum onus sentire potest. d. l. Quoniam. 32. IV. Legitimarius non habet jus accescendi, si ei sint coheredes: quia ejus portio est limitata. arg. l. In agris. 16. D. de acquir. rer. domin. Ergo nec partem hereditatis, sed bona tantum habet. Vide Cardin. Tusch. tom. 5. practicar. conclus. lit. L. 181. num. 30. & seq. Berlich. part 3. Conclus. 11. n. 3. Gail. 2. Observ. 120. n. 2. Menoch. de adipisc. remed. 4. n. 162. Mantuam. de conject. ult. volunt. lib. 7. c. 8. n. 5.

19. Insuper concludo, filium non posse repudiare hereditatem, reservatâ sibi legitimâ. Siquidem enim pars hereditatis sit legitima, non potest pro parte ea agnosci, ex parte ea rejici l. 1. & seqq. D. & acq. vel omitt. heredit. Hereditatis ipsum jus est individuum. Vide Iason. Sichard. in l. heres. 3. C. de Impub. Ratio dubitandi. I. Legitima est debitum l. scimus. 36. §. Illud. 2. C. de inoffic. Nov. 1. in præfat. §. 2. Auth. Hoc amplius. C. de fideicommiss. adeoque æs alienum, ad quod pater naturâ liberis est obligatus; Filius autem Creditor potest petere suum debitum & omittere hereditatem. l. Ut debitum. 5. C. de hereditar. actionib. II. Legitima habetur sine onere, ergo rejici potest hereditas: quia

1700 Contra  
Legit. ad 64  
1704 44



quia ea ut plurimum onus habet. *l. hereditatis. 119. D. de Verbor. signif.* Estque legitima inventa in commodum liberorum *Nov. 18. c. 1.* Non ergò debet in odium eorum retorqueri. *l. Quod favore. 6. C. de legib. III.* Idem confirmatur per textum in *l. si libertus patrono 41. versic. Quid, ergò. D. de bon. libertor. junct. l. 11. & seqq. D. de legib.*

20. Legitimarius, si aliquæ res in diminutionem legitimæ vel pro ea ei sint relictæ, non cogitur iis rebus esse contentus, sed potest mitti pro sua portione in possessionem hereditatis ex beneficio *Legis Tertiæ C. de Edict. Divi Hadrian. tollendo*: Quia id heredibus scriptis competit, & legitimarius verè est heres, ut supra ostensum. Potest deindè agitare iudicium familiæ erciscundæ. *l. 1. & l. Per familia. 2. pr. D. Famil. Ercisc.* Nec sibi suam portionem ex bonis sibi relictis, sed ex corpore & substantia totius patrimonii, pro ut æquum videbitur iudici, adjudicari patietur. *l. scimus. 36. pr. in fin. C. de Inoffic.* Nullum enim hæc res recipit onus *d. l. Quoniam.* Vide Michael. Grass. *d. §. Legitima. quest. 15. n. 6.* Ratio dubitandi. I. Agit tantum ad supplementum ejus, quod datum sive testamento relictum est, ex *l. Omnimodo. 30. d. l. scimus. 36. pr. verb. repletion. C. de Inoff. test.* Ergò, quod habet, retinere cogitur, & ad reliqua agere. II. Est loco legatarii, ergò ab heredibus petet: non ipse erisc. famil. iudicio aget, vel ex beneficio *d. l. 3. in possessionem. mittetur*: Portio enim ejus licet ex titulo institutionis debeatur, est tamen ita limitata, ut non possit plenè hereditatis pars dici. Vide rationes dubitandi in *Th. 13. h.*

21. Actio ad supplementum, si quis agat condictio-  
ne ex *l. omnimodo 30. l. Scimus. 36. pr. C. de Inoff. testam.*  
extinguitur demum triginta annis: quia est perso-  
nalis, quæ præscriptione longissimi temporis tolli-  
tur. *l. sicut. 3. C. de præscript. 30. vel 40. annor. ut &*  
actio familiæ erciscundæ, vel petitio hereditatis. *l.*  
*Unus. 3. C. de In quib. caus. cess. long. temp. præsc. l. 1. §. 1.*  
*nemo*



*nemo audeat. C. de Annal. præscript. l. Hereditatis. 7. C. de petit heredit. Ratio dubitandi. I. Actio ad supplementum quinquennio expirat: quia querela inofficiosi, in cuius locum hæc actio est surrogata, ultra quinquennium non extenditur. l. si autem. 9. D. l. si quis filium. 34. in fin. C. de inoff. testam. Surrogatum enim sequitur jus sui surrogati. arg. l. si enim 10. §. Qui injurarum. 2. D. si quis caution. jud. fist. caus. inst. ubi Bartol. II. Ea quæ contra naturam sunt, nullo jure civili, quale est præscriptio, tolli possunt. §. fin. Inst. de legit. agnator. tutel. §. pen. Inst. de jur. nat. gent. & civil.*

22. Legitima in fratribus quin statuto tolli possit, nemini dubium esse debet: cum ex mera juris civilis dispositione, quæ contrario jure corrumpi potest detur. §. pen. Inst. de jur. natur. gent. & civil. Quinimò, si & ea quæ liberis constituta est, in totum tollatur, cum liberi habent, undè se sustentare commodè possint, quia locupletes non sunt necessariò à parentibus alendi. l. si 41. §. §. sed si. 7. D. de agnoscendo & alend. lib. nihil directo contra naturam fieri puto: nihil enim tam naturæ est conveniens, quam ut quisque de suis bonis liberè possit disponere, ac in parentibus testamenti factio inter liberos, nulla necessitatis regula constringatur; cum, ut liberi melius in officio contineantur, iique parentes magis revereantur: tum, ne parentes etiam post obitum in jus à liberis inofficiose protracti ambulare cogantur, ut causam sui arbitrii dicant. In legitima, quæ parentibus debetur, difficilior sum, quoad bona, quæ à parentibus profecta sunt, Quæ enim invidia est, ut bona revertantur ad eos, à quibus profecta, quorumque laboribus ac parsimonia conquesta sunt. §. 1. Inst. per quas person. cuique acquirat. Nec afflictio afflictioni est addenda. arg. l. Divus. 14. D. de offic. præsid. Id verò fit, cum non tantum ob liberorum obitum summo sunt in luctu, sed & facultates suas amittunt. Vide de potestate tollendi legi-



legitimam per statutum, Albert. Brun. *de statut. ar-*  
*sio.* 1. num. 15. & *seqq.* Alciat. 1. *presumpt.* 8. n. 3. & *seq.*  
 Ratio dubitandi. I. Legitima à natura est. *Nov. 1. in*  
*prafat.* §. 2. Iura naturæ mutari & tolli nequeunt. *l.*  
*Iura.* 8. *D. de Reg. Iur.* Legitima est ex pietate. *l. Nam*  
*et si.* 15. *C. de inoff. testam.* Contra pietatem autem nihil  
 fieri potest. *l. 15. d. c. Inst.* II. Legitima debitum dicitur  
 in *Antb. hoc amplius.* *C. de fidei commiff.* & passim. Imo  
 hereditas est jus quæsitum liberis, qui sunt quasi do-  
 mini rerum paternarum *l. Nam et si.* 15. *D. de inoff. §. sui.*  
 2. *Inst. de hered. qual. & diff.* Debitum vero non potest  
 adimi, ut nec jus quæsitum. III. Cedit in locum  
 alimentorum. *Regn. Sixtin. Conf. marp.* 2. num. 18.  
*volum. 3.* Alimenta verò nullo jure adimi possunt *l.*  
*1. §. Ius naturale.* 3. *D. de just. & jur. l. si quis à liberis.* 5.  
 §. *Parents.* 16. *D. de agnoscend. & alend. lib.* IV. Vox  
 salvatoris est: Filius, ergo heres. V. Huc facit *l.*  
*Hac Edictali.* 6. *C. de secund. nupt.* VI. Præstat distin-  
 guere, utrum tollatur legitima ex publico jure eoque  
 singulari, ut si de familia conservanda agatur E. G.  
 ut masculis ex tantibus sæmina arceatur omni here-  
 ditate Num. 27. v. 8. an ex privato. Vide de hac re latè  
 differentem *Gail. 2. observat.* 122.

23. Non est iniquum jus, quo liberis Rei criminis  
 læsæ majestatis adimitur non tantum hereditas in ge-  
 nere, sed & legitima, & quo filii non habent legitimam  
 in bonis matris, quæ, postquam pater reus est factus  
 perduellionis, moritur *l. Quisquis.* 5. *C. ad l. 1. majest.*  
 Major enim boni publici quam privati ratio habenda.  
 Nihil enim tam conveniens, quam ut in atrocissimo  
 crimine atrocissimæ pœnæ statuatur exemplum: ut  
 charitas liberorum reddat patriæ amantio rem patrem:  
 ut omnis metus, quoad ejus fieri possit, de pœna quæ  
 parenti illata est, ulciscenda tollatur & ad delinquen-  
 dum media adimantur. Ratio dub. I. Iniquum est, ut  
 fiscus ex aliena calamitate lucrum capiat *l. 1. C. de*  
*aufrag.* ut priventur suo debito naturali liberi, iisque  
 A a infli-



infigatur pœna, qui nihil commiserunt. *l. Sancimus. 22. C. l. Si pœna. 20. D. de pœn.* ut matri adimatur libera facultas testandi & piis liberis quid relinquendi. *l. 1. C. de sacros. Eccles.*

*Ex tit. Cod. de Inoff. donat.*

24. Per Querelam inofficiosa donationis regulariter non in totum donatio, sed usque in legitimam tantum rescinditur. *l. 1. 2. l. si Totas. 5. & seqq. C. h.* Vide DD ad *h. t.* Christin. *decis. 171. volum. 2.* Ratio dubitandi. I. Tantum in quartam fit rescissio *dd. legib.* non ergo usque in totam legitimam. Nec augmentum quartæ, de quo in *Nov. 18. c. 1.* ad Donationes pertinet sed ad testamenta, uti apparet 1. *Ex præfat. 2. Ex c. 1. II.* In totum sunt rescindendæ donationes. 1. ob textum in *l. si unquam. 8. C. de revocand. donat.* 2. quia querela inofficiosa omnem institutionem evacuat *Nov. 115. c. 3.* & hæc querela illi est similis effectu. *l. fin C. h.*

25. Si pater dilapidare inceperit ea, quæ post dispersum & exhaustum per minias donationes patrimonium sibi servaverat tanquam sufficientia ad legitimam liberorum, non ambigo, quin donatarii pro ratâ conveniri possint à liberis suo jure defraudatis. Quis tan iniquus erit iudex aut arbiter, qui præposuerit liberis piis extraneos à patre sine causa præelectos? Faci huc 1. Valida ob dilapidationem conjectura fraudis in donatione priori, ex communi hac regula: ex præteritis ad præsentia, ex præsentibus ad præterita est præsumptio. 2. Textus in *l. cum avus. 102. D. de condit. & demonstr. l. Cum acutissimi. 30. C. de fideicom. c. fin. caus. 17 quest. 4.* Ratio dubitandi. I. Suprà est dictum, quod patri libere disponendi in testamento facultas non debet denegari, *Th. 22.* Si hoc sit verum, quis accusabit patrem, quod maluerit dilapidare, aliis donare & adimere liberis bona? maxime cum semper præsumma



sumatur habere justam causam: Parentes enim naturaliter amant suos liberos: & secundum naturam fit conjectura sive præsumptio. II. Nihil potest revocari ex donationibus jure perfectis *l. si donationem. 5. C. de Revocand. donat.* Donationes verbò, quandoquidem pater sibi, quantum satis erat, servaverat, non fuerunt inofficiosæ vel jure imperfectæ. Nec id quod postea factum est, debet nocere donatariis *arg. l. In ambiguis. 85. §. 1. D. de Reg. jur.*

26. Inofficiosam donationem non potest revocare parens, sed tantum rescindunt eam usque ad legitimam liberi *t. t. C. h.* Nec enim potest quis contra proprium factum venire, maximè ex propria fraude. Ratio dubitandi. I. Quia in *l. si nunquam. 8. C. de revocand. donat.* parentibus nominatim datur potestas revocandi. II. Quia, quod pater non potest in suis bonis, id multo minus liberi in patris bonis. *arg. l. Is, qui 177. D. de regul. jur.*

## EXERCITIUM XXV.

Resp. JOANNÈ BOVRICIO,  
Leopardiâ Frisio.

*Ex tit. C. & Digestor. de petitione hereditatis.*

## T H E S I S P R I M A.

**H**ereditas nihil aliud est, quam successio in universum jus, quod defunctus habuit. *l. Nihil est aliud. 34. D. de Verbor. significat. l. Hereditas. 62. D. de Regul. Jur.* Verbum, *successio*, variè, prout subjectæ materiæ ratio suadet, accipitur. Interim in hac, de qua agendum, actione, est explicanda præcedens definitio, quod *Hereditas* sit res in jure consistens, ac repræsentans in omnibus activa & passiva jura defuncti. *arg. §.*

A a 2

peni



pen. *Inst. de reb. corpor. & incorp.* Qui enim hereditatem petit, petit universum hoc, quo defunctus morte sua cessit, quodque in alium per successionem devolvitur. Ratio dubitandi. I. Rectius, *successio*, dicitur, 1. Titulus sive causa acquirendi. *Gædd. in d. Nihil. 24. n. 10.* 2. Jus sive res succedens: cum hereditas repræsentet personam defuncti. *l. Hereditas. 24. D. de acq. rer. domin. l. Non minus. 31. §. fin. D. de hered. instituend. Bartol. Jas. Castrenf. in rubr. D. de acq. vel omitt. hered. 3.* Actus succedendi, sive agnitio hereditatis, quæ fit per aditionem: qui enim succedit, agnoscit, & adit hereditatem. *l. si quis negotia. 5. §. Heredes. 2. D. de Oblig. & act. l. Omnium 19. vers. cum pro herede. C. de testament.* Ita Spigelium, Apellum sentire testatur *Gædd. in d. l. 24. n. 5. inf. & 6.* II. Non transfertur in heredem omne jus defuncti: legatæ enim res rectâ viâ transeunt in legatarium & nunquam heredis fuerunt, cum tamen in defuncti patrimonio fuisse eas negari non possit *l. legatum. 80. D. de legat. 2. l. Titio. 14. in fin. D. de furtis.* Ita & possessio non transit, nisi sit apprehensa. *l. Cum heredes. 23. pr. D. de acq. vel amitt. possess. Vide de definit. heredit. Donell. 2. Comment. 9. Duaren. c. 4. D. de acq. vel omitt. hered. & 6. 4. D. si quis omitt. caus. test.*

2. Hereditatis petitio est actio in rem suâ naturâ. *l. sed & si lege. 25. §. Petitio. 18. D. h.* Id indicat 1. Verbum, *petitio. l. Altitio. 28. D. de Obligat. & action.* 2. Series horum titulorum. Agitur enim hîc de actionibus in rem. 3. Forma agendi: nam convenitur tantum possessor. *l. Licet. 10. §. 1. & ll. seqq. D. h.* Omnis in rem actio tantum contra possessorem intentatur. *§. 1. Inst. de action. l. Qui petitoris. 36. D. de Rei vindicat.* Bartol. *in d. l. sed et si 25. §. petitio. ibidemque Jason.* Et & bonæ fidei hæc actio. *l. fin. C. h.* Ratio dubitandi I. Personales habet præstationes: ergò mixta est dicenda. *l. Hereditatis. 7. C. h. ubi Bald.* II. Non potest hæc actio dici bonæ fidei; quia in hac utrinque non pot.



potest agi, nec utrinque quid est præstandum, uti requiritur si actio nominanda sit bonæ fidei.

3. Datur hæc actio heredi ex testamento vel ab intestato: datur etiam ex parte scripto; *l. 1. 2. D. h. t. t. D. pars hered. pet.* scripto autem ex re certa non aliter, quam si & alii omnes coheredes ad res certas sint instituti vel alii nolint esse heredes. *l. Quoties. 13. C. de si hered. instit. junct. l. Ex facto. 35. per tot. D. cod.* Ratio dubitandi. I. Non potest dari instituto ex parte hereditatis, quia hereditas est quid individuum, quod sectionem non admittit: cum sit jus, vel res incorporalis in jure consistens. Vide Hottomann. *Illustr. quest. 21.* II. Qui institutus est ex certa re, habetur pro herede simpliciter instituto, quia mentio rei rejicitur. *l. 1. §. 4. D. de hered. Instit.* & ideo omni casu ei dabitur hæc actio, & sine ulla distinctione.

4. Hæc actio intentanda est contra eum, qui pro herede vel pro possessore possidet. *l. licet. 10. §. 1. in fin. l. seqq. D. h.* An detur contra emptorem hereditatus, ambigitur: verè ac propriè eam non dari, est magis hujus actionis indoli conveniens, cum nec pro possessore, nec pro herede possideat. Cæterum, cum hereditas, ut universitas, est emta, & æquitas aliqua id fieri flagitat, non dubito, quin utiliter contra emptorem moveri possit *arg. l. Nec ullam. 13. §. Quod si quis. 4. D. l. si post mortem. 2. C. h.* Vide Duaren. *c. 10. D. de inoff.* Cum res omnes hereditariæ sunt venditæ, necessario est instituenda rei vindicatio, quia tunc magis rerum genera, quam universitas, vendita vel emta sunt: quò facit textus in *l. 1. §. 2. D. de Rei vindicat.* nec locum habere potest petitio hereditatis. Cum verò dubitatur, utrum petitio institui possit, suaserim, ut eodem libello cumulet actor utranque actionem *arg. d. l. si post. 2. Castrenf. Salic. & arg. l. 1. §. 4. D. Quod legator.* Ratio dubitandi. I. Hæc actio datur quoque contra eum, qui initio non possidet *l. Item videndum*



18. §. *si quis, cum. 1.* D. *h.* qui autem initio non possidet, non est pro possidente reputandus. *l. ut fundus. 18.* D. *comm. div. l. Non potest. 23.* D. *de judic.* Non ergo competit necessariò contra pro herede vel possess. possidentem. II. Nunquam potest emtor conveniri petitione hered. quia nec pro herede nec pro possessore, sed singulari titulo possidet. III. Semper potest petitio contra emtorem exerceri, quia hereditatem possidet: actiones enim in rem dantur contra possessores rerum *l. Qui petitorio. 36.* D. *de Rei vindic.* Nec distinguendum est, ex qua causa res teneantur. *l. officium 9.* Et D. *eod.* IV. Non potest fieri cumulatio *Rei vindic. & petit. heredit.* quia pugna est inter universales & singulares res: judicia vero contraria non possunt cumulari *l. 1. C. de furt.* vel quia absolutoria sententia in una parit exceptionem rei iudicatæ in alia, per textum in *l. si quis cum totum. 7. §. penult.* D. *de Except. rei judic.* vel quia cum rei persecutoria concurrunt ejusdem rei nomine plures, una tantum experi-ri licet. *l. Nemo. 43. §. 1.* D. *de regul. iur.* Vide D. *Busin d. l. nec ullam Vaud. 2. quest. Bart. in d. l. si. post. 2.*

5. Libellus non vitiatur in hac actione, licet actor non expresse-rit, utrum ex testamento, an ab intestato petat: sufficit enim allegari ab actore se heredem esse, & causa, ex qua hereditatem suam esse contendit magis ad probationem juris pertinet, quam ad jus actionis. Caterum, si desideret, quando quidem sua interest, Reus, ut Actor explicet utrum ex testamento an ab intestato heredem se esse asserat, condemnandus est eo nomine. *l. si sine interrog. 2. §. Illud. 6.* D. *de interr. in jur fac.* Vide Bart. in *l. veluti. 3.* D. *h.* Schneid. in §. *action petit. hered. 2. 12. 13. de act.* Ratio dub. I. Nimis generalis hic libellus est; nihil enim sine causa petendum. nihil petit qui sine causa petit, ut tacite indicatur *l. 1. 2. 3.* D. *h.* II. Non tenetur ad instantiam partis respondere actor; cum omnes interrogationes sint sublatae *l. 1. §. 1. D. de interrogat. in jur. faciend.*

6. Qui petit hereditatem, etiam potest obtinere  
provi



provisionaliter ut fiat inventarium, modo aliquam suæ intentionis justam causam demonstraverit. Semper enim danda opera est, ne fraudibus sit locus. *arg. l. In fundo. 38. verbis: neque malitiis est indulgendum D. de Rei vindicat. l. In bona fidei. 41. D. de judic. & concedi oportet auctori, quod reo non nocet & auctori prodesse potest. l. In summa. 2. §. Idem labeo. 9. D. de aqua & aq. pluvi. arcend.* Hinc tam variæ cautiones solent proponi *t. t. D. ut legat. vel fideicom. servand. nom. caveat.* Sequestrationis, quæ alias illicitæ, admittuntur. *l. Imperatores. 21. §. fin. D. de appellat.* Hinc inhibetur alienatio rei in litis principio. *l. Divus. 3. D. h.* Vide Plateam in *l. Defensionis. C. de jure fisc.* Ratio dubit. I. *Ex d. l. Defensionis. 7. II.* Est contra rationem, ut initium fiat ab executione *l. 1. C. de Execution. rei judicat. III.* Potest auctori Exceptio præjudicii opponi. *l. Fundi. 18. D. de Except.*

7. Iudicio, quo hereditas petitur, pendente, possunt agere creditores hereditarii, nec non legatarii, ut quod sibi debetur, solvatur. *l. fin. princ. & §. 1. C. h.* fictamen, ut legatarii (non verò creditores, quia ipsis omni casu est debitum persolvendum) satisfacere cogantur de legato restituendo cum usuris *d. l. fin. princip.* Ratio dubitandi. I. Non debent legatarii magis onerari, quam Creditores: quia & legatariis debent semper solvi legata. Nec enim onerandi sunt cautione, qui suum accipiunt. Vnde nec in *l. Si post litem. 13. D. de Except.* ulla est distinctio inter creditores & legatarios. II. Non potest ulla actio proponi pendente hac universali actione propter præjudicium, quod in ea est. *arg. l. fundi. 18. D. de Except.* debetq; prius constare, quis sit heres, qui obligatus est, quam incertus sui juris quid petat. Habet & heres justam causam ignorantie an debeatur quod petitur, & consequenter habet justam causam declinandi solutionem. *l. Qui in alterius. 42. l. Non potest. 99. D. de Reg. Jur.*

8. Qui agit, ut heres declaretur, & adversarius

A a 4

ad



ad hereditatem restituendam condemnatur, nec ullam facit mentionem fructuum ac similium causarum, etiam obtinebit fructus licet iudex tantum condemnaverit ad restituendum nihilq; dixerit de fructibus: verbum enim restituendi plenius accipitur. *l. Plus est in restitut.* 12. *l. Restituere.* 35. *l. fin. in fin.* D. de verbor. signific. *l. Qui restituere.* 68. D. de Rei vindicat. Ratio dubitandi. Non licet de fructibus & litium expensis agere, aut judicare, nisi nominatim de iis fuerit actum. *l. Terminato.* 3. C. de fructib. & lit. expens. *l. Si deposita.* 4. C. Deposit. Ergo non veniunt nomine restituendi.

9. Fructus varie distinguuntur. I. Sunt alii ex rebus, alii ex rerum occasione. Ex rebus, qui verè sunt fructus & nascuntur immediate ex fundis, &c. Hi sunt vel naturales, vel industriales. *l. Fructus.* 45. D. de usur. *l. Bonæ fidei.* 48. pr. D. de acquir. rer. domin. Naturales, quos natura producit non accedente hominum facto, nisi ad curam & perceptionem: Ut sunt pomæ ex arboribus antè plantatis, fœnum, pecudum fœtus, lac, pilus, lana. *l. In pecudum.* 28. D. de usur. Industriales, qui non essent, si industria non accessisset: ut frumentum, &c. Ex occasione rerum, quos res ipsæ directò non producunt, sed qui habentur ex rerum usu ac per juris interpretationem magisque sunt loco fructuum quam ipsi fructus. *l. Mercedis.* 29. D. h. Hi sunt vel naturales vel industriales. Ita Mercedis fundorum, ædium, Operæ servorum, de quibus in *l. Cum servus.* 39. 39. §. 1. D. de legat. 1. Usuræ post moram in bonæ fidei judiciis, sunt naturales. Verum Naula, de quibus in *d. l. Cum servus.* 39. §. 1. Usuræ ex stipulatione sunt industriales. Ratio dubitandi. I. Omnes fructus sunt naturales. 1. Quia omnes sunt à natura. *d. l. In pecud.* 28. §. 1. D. de usur. 2. Quia omnes à Deo. Is enim dat incrementum 1. *Ad Corinth.* 3. v. 6. *c. Cunnon sit.* 33. x. de Docim. Vide Coraf. 5. *Miscellan.* 9. n. 5. Petr. Grangian paradox. 21. §. 1.

10. II. Distinguuntur fructus in consumptos, perceptos



ceptos & extantos. Consumti sunt, qui non sunt penes possessorem, sive ipse possessor eos consumserit, sive alienaverit. De hisce agitur in §. si quis à non domino. 35. Inst. de Rer. divis. l. Quasitum. 40. in fin. D. de acquir. rer. domin. Percepti, qui à solo sive corpore, ex quo proveniunt, sunt separati, sed nondum consumti. hi vel in certum locum, uti horreum, sunt conventi, vel nondum collecti sed jacent humi. l. si ejus. 78. D. de Rei vindicat. l. si fructuarius. 13. D. Quib. mod. usus. amitt. l. Qui scit. 25. §. 1. D. de usur. Extantes, qui nondum sunt à corpore, ex quo producuntur, separati, sed eidem coherent. Hi appellantur Pendentes. l. Fructus pendentes. 44. D. de Rei vindicat. Arboribus. 12. §. Iulianus, 5. D. de Usuf. Stantes. l. Fructus. 7. §. Interdum. 15. D. solut. matrimon. l. si apes. 26. D. de furt. Ratio dubitandi. I. Nulla hic mentio percipiendorum, qui percipi quidem potuissent, sed non percepti sunt, de quibus in l. si navis. 62. D. de Rei vindicat. l. Cum servus. 39. §. 1. D. de legat. 1. l. Domum 5. C. de Rei vindicat. II. Extantes non sunt pendentes tantum sed & percepti l. si pignore. 22. §. si prado. 2. D. de pignor. act. l. mala fide. 3. C. de Condict. ex lege, l. Certum. 22. C. de Rei vindicat. III. Percepti saxe non accipiuntur pro perceptis in specie sed & pro consumtis. l. Sed & loci. 4. §. Post litem. 2. D. Finium regund. l. sequitur. 4. §. lana. 19. D. de usurp. & usucap.

II. Hac in materia est necessario distinguendum inter bonæ fidei possessorem, eumque qui mala fide hereditatem tener. Bonam fidem habet, qui ignorat hereditatem ad alium pertinere. l. Bonæ fidei. 102. D. de Verbor. significat. l. Quacunque. 13. §. fin. D. de public. in rem act. Malam, qui scit esse alterius l. si ab eo. 12. l. Non solum. 33. §. 1. D. de usurp. & usucap. l. Qui fundum. 7. §. Qui sciens. 5. D. pro emptor. Vide DD. & præcipue Gœdd. in d. l. Bonæ fidei. 109. D. de Verbor. signif. Obrecht. part. 1. de possess. thes. 513. & seqq. In dubio verò magis pro bona fide est præsumtio, quam mala. l.

A a 5

Quo-



*Quotiens. 18. §. 1. l. Verius. 21. D. de probation. l. pen. C. de Eviction. c. præsумitur. 47. de Reg. Iur. in 6. Covarruv. in c. Possessor. part. 2. §. 8. n. 2. de Reg. Iur. in 6. Tiraquell. de præscript. §. 1. gloss. 2. vers. Bona autem fides. licet possessor titulum non habeat. Ratio dubitandi. I. Non præsумitur bona fides sed mala; quisque enim, qui non scit esse suum, præsумitur esse in mala fide. l. fin. C. unde vi. quisque suas res nosse bene præsумitur. l. Quisquis 15. C. de resc. vendit. & consequenter non excusatur à mala fide, si dicat se nescivisse. Qui titulum non habet legitimum, quia sine causa quid habet, est in dolo l. palam. 2. §. circa. 3. D. de Except. dol. mal. Vide Fachin. 8. Controv. 32.*

12. Dubitantem nec semper in bona nec semper in mala fide versari, nec etiam simpliciter medium tenere locum inter scientem & ignorantem arbitror, sed, prout ei causa est dubitandi, ita eum vel pro bonæ fidei vel pro malæ fidei possessore habendum. Si valdè exigua ac magis ficta quam vera vel iusta fuerit ei ratio ambigendi, pro malæ fidei possessore; si magna & gravis ei fuerit causa, pro bonæ fidei possessore censendus est. Ad quam enim partem magis accedit, ejus jus sequi oportet. arg. l. 1. §. 1. verbis. Lata culpa planè dolo comparabitur. D. si mens. fals. mod. dixe. l. si fidejussor. 29. pr. verbis: dissoluta enim negligentia prope dolum est. D. Mandat. l. 1. §. Non aliàs. 2. verbis: culpa dolo proxima dolum representat. D. si is, qui testam. lib. Adde l. Quod nerva. D. depos. l. Magna. 226. D. de Verbor. signif. arg. §. 22. Inst. de rer. divis. In dubio verò, magis in bona fide eum esse putem, cum in dubiis benignior valeat præsumptio. Ratio dubitandi. I. Simpliciter ponendus dubitans medio loco inter scientem & ignorantem: Covarruv. in c. possessor. 2. parte. 2. relect. §. 7. n. 3. de Reg. Iur. in 6. Vasq. 2. Illust. quest. 77. Adeò ut nec pro possessore bonæ fidei, nec pro Malæ fidei sit condemnandus. II. Indistinctè dicendus est esse in bona fide. l. fin. C. de condit. indeb. l. fin. §. 2. C. de furt.



*furi.* In possessore enim melior ac favorabilior causa ac ratio præsumendi recipitur. *l. favorabiles. 125. D. de Reg. Iur. III.* Semper locandus est in ordine possessorum malæ fidei: quia non habet conscientiam alienæ rei illæsam: arg. *l. Bona. 109. de Verbor. signif. l. fin. C. Vnde vi.* Hinc Incerti, Dubitantes de statu suo, non possunt condere testamentum. *l. Qui in testamento. 14. & seq. D. Qui testam. fac. poss. IV.* Præstat hic distinguere inter dubium practicum & speculativum, ut in illo mala, in hoc bona fides esse dicatur. Fachin. 1. *Controvers. 95. V.* Nullo modo est distinguendum inter causas dubitandi: cum nullum detur medium, inter bonum & malum, lucem & tenebras.

13. Non simpliciter est dicendus in mala esse fidei, qui in iure erravit. Qui enim ex errore juris possessionem est nactus, non habet conscientiam rei alienæ. *l. sed & si. 25. §. scire. 6. in fin. D. h. l. Bona fidei. 48. in fin. pr. D. de acq. rer. dom. junct. l. Pro emptore. 2. §. si à pupillo. 15. D. pro emptor.* Ratio dubitandi. I. Errans in iure nihil acquirit in usucapionibus vel aliis causis. *l. Nunquam. 31. D. de usurp. & usucap. l. Iuris 4. l. Iuris error. 7. D. de jur. & fact. ignor. II.* Qui contra jus mercatur non habet bonam fidem. *c. Qui contra. 82. de Reg. Iur. in 6. l. 7. in fin. C. de agric. & censit. III.* Cum omnes oporteat scire leges. *l. Leges. 9. C. de legib. & is, quem oportet scire, pro sciente habeatur arg. l. Quod te mihi. 5. in fin. D. de reb. cred. sequitur errantem in iure tanquam scientem esse reputandum. IV.* Errans in iure non lucratur fructus *l. Inbemus. 14. §. 1. in fin. C. de sacros. Eccles. c. 6. x. de Reb. Eccles. non alien.* Ergo est in mala fide. arg. *§. si quis à non domino. 35. Inst. de Rer. div. l. Bona fidei. 48. D. de acq. rer. domin.*

14. Bonæ fidei possessor in hereditatis petitione, de qua agimus, non tantum tenetur restituere quatenus ex fructibus perceptis est locupletior factus, verum & ex consumptis. *d. l. sed & si lege. 25. §. Consultuit. 11. D. l.*



D. l. 1. C. h. Id verò in Rei vindicatione, quoad consumptos est diversum; cum de consumptis non detur actio. d. §. 1. *si quis à non domin.* Quoad perceptos idem obtinet in vindicatione, quod in petitione hereditatis. arg. l. *sed & loci.* 4. §. *post litem.* 2. D. *Finium regundor.* l. *sequitur.* 4. §. *lana.* 19. D. *de usurpat. & usucap.* Ratio dubitandi I. Non distinguit lex in hac materia inter prædictas actiones. §. *Et si in rem.* 2. *Inst. de offic. Iudic.* Nec satis iusta ratio distinguendi est, cur magis possessor rei singularis lucraturus sit consumptos, quam possessor hereditatis. In utroque valet hæc ratio; nemo debet locupletari cum alterius jactura. l. 14. D. *de condit. indebit.* Verum quidem est, quod, cum fructus sunt consumpti, non possit ob eorum species sive corpora restituenda agi, d. §. *si quis à non domino.* At non negatur, lucrum esse restituendum. II. Datur compensatio in consumptis, si vindicatione sit actum l. *sumtus.* 48. l. *Emtor.* 65. D. *de Rei vindic.* ergò & iidem debentur. arg. l. 1. D. *de compensat.* III. Etiam percepti pleno jure fiunt possessoris. l. *In pecudum.* 28 §. 1. D. *de usur.* Ergo nihil, licet quis locupletior sit factus, eorum nomine restituendum est. Adde textum in d. §. *si quis à non domin.* quo absolute ei, qui percepit addicitur dominium sine ulla mentione restituendi vel quid præstandi.

15. In hac re non distinguo inter naturales & industriales, Propter textum d. l. *Bona fidei.* 48. D. *de acq. rer. domin. & in l. In pecudum.* 28. 3. *de usur.* 2. Quia possessor idem juris quod dominus, & plus habet, quam usufructuarius. l. *Qui scit.* 25. §. 1. D. *de usur.* l. *Bona fides.* 136. D. *de Reg. Iur.* Vide Pinell. in l. 2. C. *de rescind. vendit. part. 2. c. 4. n. 54. & sed. Vult. discept. Scholast. c. fin. Arum. Exercit. 4. Th. 19.* Ratio Dubitandi. I. Ex d. §. *si quis à non domino.* 35. *Inst. de rer. divis. verbis: pro cultura & cura.* II. *Fructus.* 45. D. *de usur.* III. Quia fructus naturales sine causa sunt penes possessor-



fefforem & sic dolo ab eo detinentur. *arg. l. 2. §. 3. D. de Except. dol. mal. Vide Ilicon. Vmmium diff. 21. de process. Iudic. Thes. 3. Hænon. 4. Illust. controu. 11.*

16. Malæ fidei possessor omnes restituit fructus, & quos percepit & quos percipere potuit. *l. fructus. 33. Si navis. 62. §. fin. D. de Rei vindicat. l. Sed & si. 25. §. 3. seq. l. Illud 40. §. 1. l. Si proffessor. 52. l. Cum hereditas. 56. D. h. nec distinguo, utrum titulum habeat, an non l. ait prator. 10. §. Et fructus. 20. D. Quæ in fraud. credit. l. 1. C. h. Vide Cop. de fruct. lib. 2. tit. 4. c. 2. Idem in herede malæ fidei possessoris, licet heres sit in bona fide. l. Litigator. in fin. C. de fructib. & litium expens. Huc facit, quod heres succedat in vitia rerum defuncti l. vitia. 11. C. de acq. vel retin. poss. vide Menoch. recip. poss. remed. 15. n. 618. Ratio dubitandi. I. In l. si fundum. 17. C. de Rei vindicat. rescriptum est, malæ fidei possessorum tantum perceptos restituere, ut & in d. §. si quis non domino. inungitur eidem, ut restituat non consumptos, nulla mentione facta non perceptorum. Et sane nimis hoc durum esset, ut dominus tantoperè locupletaretur ex possessoris iactura. II. Absurdum est, ut qui iustum habet causam eodem modo puniatur, quo is, qui injustam vel nullam habet causam. *arg. d. §. si quis à non domino.* III. Iniquum est, ut heres, qui in bona fide est, puniatur eodem modo quo defunctus in hac causa. Vnde receptum est, ut & in rerum persecutionibus non in ulterius conveniatur heres, quam pervenit; cum, si ob dolum l. In heredem. 26. & seq. D. de dol. mal. tum, si ob aliam causam agatur. l. Item si. 4. §. fin. & ll. seqq. D. de ation. judic. mutand. caus. fact. Accedit, quod & textus in l. Bona fidei 48. D. de acq. rer. dom. & alii textus sint generales, qui indistinctè possessori bonæ fidei sive sint heredes sive alii, fructus addicunt: l. Bona. 136. D. de Reg. iur.*

17. Difficilis est quæstio, à quo tempore quis fiat malæ fidei possessor: an à lite contestata, an si simpliciter quis cognoverit jus veri domini: an si denunci-



nunciatio sit facta: magis est, ut sequamur non tantum tempus litis contestatæ, sed & id, quo certo possessor cognovit, vel ita denunciatio facta est, ut dubitare non posset, *l. Item veniunt. 20. §. Petitam. 11. l. sed & si. 25. §. Si ante litem. 7. D. h. d. l. Bona fidei. 48. D. de acq. rer. domin. junct. l. Qui bona fide. 23. §. 1. l. Quæsitum. 49. D. eod.* Ratio dubitandi I. Imò spectari oportet tempus evictionis. *l. Qui scit. 25. §. fin. D. de usur.* Vide D. Fabr. *disput. anni. v. 14. Thes. 8. Gœdd. in d. l. Bona fidei. 109. D. de verb. signif. Donell. 4. Comm. 24. Vultej. c. ult. disceptat. II.* Fit jure novo Codicis mentio litis contestatæ. *l. certum. 22. C. de Rei vindic.* leges autem Codicis corrigunt leges pandectarum. III. Nimis hoc durum, ut ex bona fide inducatur mala fides ob solam domini denunciationem. Durius est, ut constituatur possessor in mala fide ob tertii denunciationem: cum domini conditio non possit fieri melior ex facto tertii, sed ex suo tantum, si sibi vigilaverit. *arg. l. 24. in fin. D. Quæ in fraud. credit. junct. t. t. C. Rei int. al. act.*

¶ Et si quidem consumptorum nomine non possit agi contra bonæ fidei possessorem *d. §. si quis à non domino. 35. & eos dicatur possessor lucrari. d. l. 4. §. post litem. 2. D. Finium reg.* tamen, si impensæ sint factæ, potest fieri compensatio earum cum fructibus etiam ante litem contestatam perceptis & consumptis. *l. Sumptus. 48. l. Emptor. 65. D. de Rei vindicat.* Iniquum enim esset, ut possessor & fructus, qui deductis omnibus impensis computari solent, *l. Fructus. 7. D. solut. matrim.* lucraretur, & simul à Domino impensas exigeret. Cum compensatio fiat ipse jure, *l. fin. C. de Compens.* & tantum requirat utrinque esse debitum licet sit naturale tantum, *l. Etiam. 6. D. de Compensat.* admittetur compensatio in hac causa. Nam ante consumptionem, cum compensatio fit, erant debiti: & quod eorum nomine vindicatione instituta non possit agi, causa est, non quod non fuerint antè debiti, sed quod



quod non egerit dominus, sed sibi per suam negligentiam nocuerit. Vide D. à Sande 3. *decis. frisc. tit. 15. def. 2.* Ratio dubitandi. I. Vti actio per consumptionem perit, ita compensatio: quia ille demum compensat, qui agit, qui petit, *l. amplius. 15. D. rem rat. haber.* Non enim agit, qui habet facultatem agendi, sed qui re ipsa exigit. II. Iura non subveniunt negligentibus, sed rerum suam satagentibus, vigilantibus *l. Pupillus. 24. in fin. D. Quæ in fraud. creditor.* Non ergò domino non agente compensatio fiet. III. Editiones aliæ *Haloandri & Charondæ*, habent in legibus, quibus sententia superior probatur (*videl. l. 48. & l. 65.*) pro *ante*, *post* vel *à*.

19. Impensæ à bonæ fidei possessore, quandiu est in possessione, per retentionem servantur. *l. sumtus. 48. D. de Rei vindicat. §. Ex diverso. 30. Inst. de Rer. divis.* Si non sit in possessione, possunt repeti vel conditione sine causa, *l. 1. D. de cond. sine causa.* vel negotiorum gestorum, ex æquitate. *arg. l. si pupilli. 6. §. sed & si. 3. D. de negot. gest.* Bonum enim & æquum est, mihi id reddi meum, quod ad te pervenit, licet tecum non contraxerim. *l. si & me. 32. in fin. D. de Rebo credit. & te non sentire lucrum per meam iacturam l. Nam hoc. 14. D. de cond. Indeb.* In quibus verò impensis admittatur retentio & deductio, non satis expeditum. De necessariis nullum potest esse dubium. *l. planè. 38. D. h. l. Domum. §. c. de Rei vindicat.* De utilibus in re singulari sequi oportet textum aureum in *l. In fundo. 38. D. de rei vindicat.* & in hereditate textum in *l. Planè. 38. & seqq. D. h.* Quinimò & hoc amplius est in petit. hereditatis, quod, si possessor quid dilapidaverit, ejus nomine non teneatur possessor. *d. l. sed et si. 25. §. consuluit. 11. D. h.* In voluptariis communiter admittitur sublatio, non actio: nisi dominus nolit pati sublationem *l. pro voluptariis. 9. D. de Impens. in rem dotal. fact.* Vel nisi Dominus ipse eisdem fecisset sumtus: quod benignius est. Id notandum in



in hac materia multa esse dijudicanda per arbitrium iudicis ex æquitate, pro circumstantiis personarum, temporum &c. Vide Garf. *de Impens. c. 1. 2.* Ratio dubitandi. I. Si possessor possessionem tradat, nihil potest petere. *d. l. sumtus. 48. D. de Rei vindicat. l. si in area. 33. in fin. D. de cond. indeb. l. Paulus. 14. D. de Except. dol. mal. §. Ex diverso. 30. Inst. de Rer. divis.* II. Allegatur supra textus, ut dicitur aureus, *in d. l. 38. de R. V.* Is habet hoc iniquitatis. 1. quod dominus pauper non teneatur impensas utiles restituere. Paupertas autem domini non debet nocere possessori 2. quod semper minus sit solvendum: sive minus in impensis, sive in melliorationibus & hoc est iniquum. III. Ex malitia nemo potest habere commodum *l. 1. D. de dolo malo l. factum 15 §. D. de reg. Iur.* Malè ergò dicitur, possessori non esse imputandam dilapidationem.

20. Malæ fidei possessor cum rem singularem vindicat, non tantum deducere potest necessarios sumtus, sed & exigere *l. Domum. 5. C. de Rei vindicat.* utiles verò tollit. *d. l. Domum.* In petitione verò hereditatis etiam deducit necessarios: at in utilibus hæc regula observatur, ne dominus fiat locupletior. *l. plenè. 38. D. h. ubi & deducit, modò res extet. d. l. plane..* Ratio dubitandi. I. Malæ fidei possessor non deducit necessarios 1. Quia est in culpa, & ex sua culpa actionem habere nequit. *l. Adeo quidem. 7. §. Ex diverso. 12. D. de acq. rer. domin.* 2. Propter textum *in l. 1. de infautib. exposit. l. Si servus. 27. §. si olivam. 25. D. ad l. aquil.*

### *Ex tit. C. & D. de Rei vindicat.*

*Brevis hic ero, quia præcipua ad hunc tit. pertinentia exposui in tit. de pet. heredit.*

21. Rei vindicatio datur ei, qui vel jure gentium vel civili dominium acquisivit. *l. In rem. 23. D. h. §. 1. Inst. de actionib.* Hinc maritus, cum sit dominus dotis  
pr.



pr. Inst. *Quib. alien. non lic. factus per traditionem. §. Per traditionem. 40. Institut. de rer. divis.* dum constat matrimonium, solus maritus non uxor rem dotalem potest vindicare. *l. Doce. 9. C. h.* Ratio dubitandi: I. Uxor naturale & verum habet dominium *l. In rebus. 30. C. de Iur. dot. l. Denique 3. §. Ergò. 5. in fin. D. de minorib. l. In eum. 16. D. Relig. & sumt. funer.* quocirca marito tantum habenti ex juris interpretatione dominium in re vindicanda præferenda est, cum civilis postponatur naturali causæ: vel saltem debet concurrere cum marito. *l. In rem. 23.* II. Textus est expressus in *l. Mater. 3. C. h.* quo uxori constante matrimonio vindicationem competere edocetur. III. Absurdum & inconueniens esset, mariti negligentiam impedimento esse, quo minus uxor suam rem recuperare. Pone interim usucapi rem, quæ in dotem est data secundum *l. si fundum. 16. D. de fund. dotal.* ac maritum desinere esse solvendo. Satius est ergò dari actionem per modum anticipationis & ad maiorem securitatem, cuius nomine sæpè actio competit, quæ aliàs non posset habere locum. *l. In bona fidei. 41. D. de Iudic. l. 29. C. de Iur. dot.* Vide Cujac. 10. Obs. 32.

22. Si res duobus sit vendita vel donata, aut uni vendita alteri donata, is in dominio erit potior, cui res est priori loco tradita animo transferendi dominii, licet alteri antè esset vendita vel donata. *l. Quotiens. 15. C. h.* licet & alter precium persolverit, & is, cui tradita est, nihil præstiterit. Non enim conventionibus, sed traditionibus rerum dominia transferuntur. *l. Obligationum. 3. D. de Oblig. & act. l. Traditionibus. 20. C. de pact.* Idem procedit, si uni non ipsa res, sed instrumenta loco rei fuerint tradita. *l. 1. C. de donation.* Ratio dubitandi. I. Erit ergò in venditoris potestate, utrum tradere velit, an non, & rem facere alterius, quam debebat, & fidem suam violare: cum sit grave minis in Contractibus fidem fallere *l. 1. D. de pact. l. 1. D. de const. pec.* ac præcipuè in emtione, in do-

B b

natio-



natione, in quibus incumbit venditori & donatori necessitas tradendi. *l. Ex emto. 11. §. 2. D. de act. Emt. §. 2. Inst. de donat. II. Qui precium solvit est potior eo, qui non solvit, licet rem sibi traditam habeat, quandoquidem traditio non transfert dominium, nisi precium sit solutum. §. vendita. 41. Inst. de rer. Divis. III. Imò per solum contractum transfertur dominium *l. Quisquis. 28. C. de donat. IV. Instrumenta nihil faciunt ad hanc rem. Res enim non geruntur instrumentis, sed in ea rei gestæ tantum testimonium conferitur: Verum inductio in vacuam possessionem probat aliquem esse dominum factum. l. Cum res. 12. C. de probat. l. Qui prædium. 13. C. de distract. pign.**

23. Rei vindicatio datur contra possessorem rei. Possessorem autem intelligimus in hac causa largius etiam eum, qui alieno nomine in possessione est. *l. Officium. 9. D. h. & consequenter sequestrem.* Cæterum qui in possessione est, potest nominare verum possessorem ac is verus possessor est vocandus, secundum formam *l. si quis alterius. 2. C. ubi in rem ait exerc. deb. si contumaciter absit, possessio transferetur in actorem, salvo absenti jure sui domini. Id. l. si quis alterius. 2.* Sententia autem contra alieno nomine detinentem, si is litem susceperit, lata, non potest domino præjudicium parere. *arg. l. fin. C. si per vim. 1. C. Res inter al. act. & judic. Bartol. in d. l. si quis alterius. 2. n. 17.* Ratio dubitandi. I. Datur hæc actio contra eum, qui restituendi habet facultatem *d. l. Officium. 9.* Non ergo contra eum, qui alieno nomine detinet ex commodato, deposito, cum is domino, cui ex contractu est obligatus, non alii restituere teneatur. II. Adversus Sequestrem non potest institui, per expressum textum in *c. Examinata. 15. x. de Iudic. arg. c. 1. verj Prælibatam. Ubi Gædd. x. de sequest. possess. Coras. 3 Miscell. 2.* III. Imò præjudicat domino sententia contra detinentem nomine domini lata. 1. Quia debet sibi imputare possessor verus, cur tali possessionem

cro.

*Facult. depositi  
l. si quis alterius  
sententia*



crediderit. *l. Cum mandatu. 23. in fin. D. de minor. 2.* Id indicat textus in *l. peregre. 44. §. fin. D. de acquir. possess.* III. Frustrā daretur actio contra eos, qui in possessione sunt, si non haberet effectum: Leges enim non sine effectū quod pronunciant. *l. 1. §. 1. D. quod quisque jur. in al. stat.*

24. Conveniri hac actione utiliter potest is, qui dolo malo desit possidere post litem contestatam, vel ante. *l. fin autem. 27. §. sed & is. 3. D. h.* Doli nomine lata culpa non veniet, siquidem possessor sit bonæ fidei. Sin autem post litem contestatam per latam culpam amiserit possessionem, cum malæ fidei possessor sit factus. *l. Certum. 22. C. h. tenebitur: ita tamen, ut si desideret, petitor, præstata ei æstimatione, cogatur cedere sua actione. l. si culpa. 63. D. h.* quod in dolo est contrarium. *l. Is, qui dolo. 69. D. h.* Nec in litem petitor possit jurare. Ratio dubitandi. I. In omni causa, qua agitur de refarciendo damno, jus doli lata culpa sequitur. Ita expresse dicitur dolus. *l. Magna. 226. D. de verb. signif. dolo comparari. l. 1. §. 1. D. si mens. fals. mod. l. 5. §. 15. D. ut in possess. legav. eff. lic. l. 1. §. 2. D. si is, qui testam. lib. eff. juss. fuer.* Vide D. Busf. in *l. Qui petitorio. 36. D. h.* II. Is, qui dolo desit possidere, potest & agere, ut sibi actro cedatur. *l. In depositi. 12. D. de Re Iudic.* Ergo falsum est responsum, in *d. l. Is, qui. 69.* III. Imò in litem juratur contra eum, qui est in lata culpa. *l. 2. C. de in lit. jurandi* de quo latius intra *inf. de in lit. jur.*

25. Possunt hac actione qualibet res peti, modo sint corporales; non hereditas. *l. 1. pr. D. h.* non tignum alienis ædibus junctum. Ob tignum verò datur actio in duplum ex tigno juncto, non tantum contra mala fide ædificantem, sed & eum, qui bona fide ædificat. *l. In rem. 23. §. Tignum. 6. D. h. §. Cum in suo. 29. Inst. de Rer. divis.* Nec habet hæc decisio quicquam iniquitatis, cum bonæ fidei possessor habeat electionem, utrum velit dissolvere ædificium & tignum red-

Bb 2

dere,



dere, an duplo: & dominus tignum non possit suum recuperare. Ratio dubitandi. I. Nihil iniquius, quam ut eodem loco habeatur is, qui bona fide ædificavit, cum eo, qui mala: & is, qui in bona fide est, puniatur. II. Lex 12. tabb. ex qua hæc actio de duplo descendit, & reliquæ leges omnes, quæ de duplo agunt, ad furtivum tignum sunt referendæ, uti indicant textus in *l. 1. D. de tign. junct. l. de eo 63. D. de donat. inf. vir.* III. Hoc casu tantum persolvendum esse precium docent textus in *l. Qui res. 98. §. fin. in fin. de solut. & in d. l. In rem. 23. §. In omnibus. 4. D. h.* Vide Gædd. in *l. Tigni. 62. n. 8. D. de Verb. signif.* IV. Potest & vindicari tignum. *d. l. Qui res. 98. §. fin. inf. D. de solut. l. fin. D. de Tign. junct.* & ejus nomine ad exhibendum agi *d. l. In rem. 23. §. Tignum. 6. D. h. t.* Falsum ergo, quod ut dissolvatur ædificium agi nequeat.

26. Licet is, qui se obtulit liti, sit condemnatus, tamen potest conveniri possessor *l. si is. 7. D. h.* Idem est, si qui dolo desiit possidere, sit condemnatus. *l. Nec ullam. 17. §. pen. D. de petit. hered. l. stichum. 95. §. Dolo. 9. D. de solut.* Et si is, qui dolo desiit possidere, quid præstiterit ejus rei nomine, quia propter suum dolum dedit, non liberabit possessorem aliud enim est æstimatione aliud ipsa res *arg. §. 6. inf. Inst. de legat.* si verò possessor prius restituerit corpus aut litis æstimationem, quia nihil petitoris interest, ea res proderit ei, qui dolum commisit. *d. l. stichum. 95. §. Dolo. 9.* Ratio dubitandi. I. Alienatione res, ob quam actione reali contenditur, à possessore facta liberatur emtor, modò possessor restituat quod accepit, sive mala sive bona fide possiderit at vendiderit dolo. *l. sed & si. 23. §. Item si rem. in fin. D. de pet. heredit.* II. Improbis est actor, qui id, quod à venditore accepit, rursus ab alio petit in hac causa. *l. si quis dolo. 51. §. 1. D. de re judicat.* III. Iniquum omninò est, ut is qui accepit rem bona fide, non possit liberari, si is qui dolo desiit possidere æstimationem litis præstiterit, & is qui

in



in dolo fuit & dolo desuit possidere, liberetur per solutionem, quam fecit verus ac bonæ fidei possessor, Corruit itaque præceptum. *d. §. dolo. 9.*

*Ex tit. D. de public. in rem act.*

27. Publiciana non datur contra dominum verum. *l. fin. D. h. Obstat æquitas: fortior omnino est veritas quam fictio. Ratio dubitandi. I. Opus est domino exceptione. l. pen. & fin. D. h. Ergo actio valet & iusta est contra dominum. arg. pr. Inst. de Except. Huc facit textus in l. si à Titio. 72. D. de Rei vindicat. l. Apud Celsum. 4. §. si à Titio. 32. D. de Except. dol. mal. II. Dubitari potest an Reus sit dominus an tantum possessor: præstat ergo potius hanc actionem intentari, ut ulterius de re quærat. Varii enim casus sunt, quibus utilis est. Conf. l. si is, cuius. 21. D. Ex quib. caus. major. l. si culpa. 63. D. de Rei vindicat. Hinc exceptio dominii non datur, nisi causâ cognita. l. Mandatum. 57. D. mandat.*

*Ex tit. D. si ager vectigal. 1. Emphyteut. petat.*

28. Dominium omnino utile dari, & ei qui utile habet, dari actionem in rem ex *l. 1. D. h. l. In speciali. 73. §. 1. & ll. seqq. D. de Rei vindicat. l. Possessores. 12. inf. C. de fund. patrimon. l. 1. l. Qui agros. 8. l. Locorum. 1. C. de omn. agr. desert. Vid. Costal. in. l. 1. D. h. Coras. 6. Miscel. 20. n. 2. Tholosan. lib. 1. sintagin. Iurid. C. 2. Gædd. in l. Ager. 27. n. 18. D. de Verb. signif. Ratio dubitandi. I. Ex l. 1. §. 1. D. h. Ubi Emphyteutæ & similes negantur esse domini. Ex l. si finita. 15. §. si vectigalibus. 26. D. de damn. infest. II. Hæc dominii distinctio in utile & directum, veteribus Jctis incognita, lege nulla probatur. Vide Duaren. 1. disp. anniv. 17. Cujac. 11. Observat. 35. Donell. 9. Comment. 14. Anton. Fabr. 2. Conject. c. 11.*



## EXERCITIUM XXVI.

Resp. JOANNE ADOLPHO  
FREITAG, Osnabrugg.

Ex tit. Cod. & D. de ususfructu.

## THESIS PRIMA.

**V**susfructus est jus alienis rebus utendi fruendi, salva rerum substantia. l. 1. D. 1. pr. Inst. h. Vide Donell. 10. Comm. 2. Hotomann. illust. quest. 14. Ratio dubitandi. I. Hæc ipsa definitio non tantum usufructui, sed & aliis causis competit, ergò non satis conveniens: cum suo definito non debeat esse latior. Convenit multis, in quibus & jus utendi fruendi est, ut Conductioni l. si in lege. 24. §. Colonus. 4. l. Si merces. 25. §. 1. D. locat. conduct. Fideicommissio. l. species. 15. verbis quarum rerum ususfructus. D. de aur. & argent. legat. Emphyteusi. §. Adeo. 3. Inst. de locat. conduct. Iuri antichreleos. l. Si is qui. 11. §. Si antichreus. 1. D. de pignorib. & hypothec. Commodato. §. Item is. 2. Inst. Quib. mod. re contr. obligat. Precario. l. 1. D. de precar. II. Ususfructus non est jus nec in jure consistit, sed in facto. l. un. pr. D. Quand. dies legat. ususf. ced. III. Ususfructus comitatur proprietatem. l. Si ita stipulatus. 126. §. 1. D. de verbor. obligat. est jus ipsius fundi proprii l. Si à reo. 70. §. si reo. 2. D. de Fidejussor. imò ipsa rei proprietas. l. proculus. 19. D. h. pars dominii. l. In multis. 4. D. h. Non ergò semper & necessario est in rebus alienis. IV. Semper non manet salva substantia rerum in usufructu: ut apparet ex t. t. C. de ususf. ear. rer. quæ us. consum. §. 2. Inst. h.

2. Ususfructus rectè etiam, cum specialiter pro servitute personali accipitur, in verum & quasi distinguitur. Verus consistit in corporibus, quæ usu non percutiunt. Quasi in iis, quæ usu consumuntur vel imminuunt.



nuuntur. §. *Constituatur. 2. Inst. h. l. Sed de pecunia. 2. §. 1. in fin. & t. t. D. de usuf. ear. rer. q. usu consum.* In genere verò, ex doctrina Interpretum, est vel causalis vel formalis. Causalis est, quem dominus habet ex causa rei suæ: formalis, qui consistit in rebus alienis & à proprietate est distinctus. Hic propriè & vere est servitus personalis. Et hanc divisionem retineri non est inconueniens propter usum in legibus explicandis. Vide *allegata pr. th. sup. 2. rat. dubit.* Ratio dubitandi. I. Quasi ususfructus non potest distingui à mutuo, ergò malè servitutis ponitur esse species. In mutuo cum sunt res fungibiles, quarum usus conceditur, ut non idem in specie, sed in genere sive tantundem reddatur. *l. Mutuum. 2. §. Mutui datio. 1. D. de reb. credit.* II. Causalis ususfructus, ut vocant, nullo modo est ususfructus; quia ususfructus est jus utendi fruendi rebus alienis. *l. 1. d. h. Vnde divisio in causalem & formalem rejicienda est, tanquam pugnans cum ipsa re. Vide Connan. 4. Comm. 3. n. 6. Coraf. lib. 5. Miscell. c. 3. Donell. 10. Comment. 2. Arum. Exercit. 3. Th. 16.*

3. Legato fructuum vel annuorum fructuum, simpliciter relicto, venit ususfructus. *l. Si quis ita legaverit. 20. D. h. l. Cum ita legatum. 41. D. de usu & usufr. legat.* Fructui enim usus inest: usui fructui deest: & fructui sine usu esse non potest: usus sine fructu potest. *l. Per servum. 14. §. 1. D. de usu & habitat.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. Defuncta. 58. §. 1. D. h. & ex l. fundi abutiani. 38. D. de us. & ufr. legat.* II. Potest esse fructus sine usu. *d. l. Per servum. 14. §. fin. l. huic stipulationi. 5. §. 2. D. usufr. quemadm. carv.*

4. Lege constituitur ususfructus patri in bonis adventitiis filii. *l. Cum oportet. 6. C. de bon. que liber. l. 1. 2. C. de bon. matern. & ibi Pinell.* verum hunc ipsum possunt prohibere ii, à quibus bona adventitia procedunt. *Authent. Excipitur. C. de bon. que lib. Nov. 117. c. 1.* Ita & mater potest vetare, ne ad patrem filiorum suorum ususfructus deveniat. *d. authent. Excipitur. verb. aliquo pa-*



*ventum. d. Nov. c. 1.* Non verò satis apertè videtur definitum, an mater vel alius possit in legitima adimere patri usumfructum: Tutius & æquius est, usumfructum in legitima patri adimi non posse. *d. Novell. 117. c. 1. vers. postquam:* Vide Bart. *in d. auth. n. 1.* Ratio dubitandi. I. Cum legitima sit inventa in commodum liberorum ut eorum conditio melior efficiatur, videntum ne hoc calu noceat. *l. Quod favore. 6. C. de legib.* Noceret verò, si liberi fructus ejus sibi non possent habere salvos. Pro hac re est textus *in l. Filius matrem 25. C. de inoffic.* III. *D. auth.* loquitur generaliter sine ulla mentione legitimæ. Vide Accurs. & Angel. *in d. Nov. 117. c. 1.* Grass. *recept. sentent. §. legitima. quest. 38. n. 18.*

5. Si testator usumfructum sylvæ suâ naturâ caduæ legaverit, potest cadere legatarius, licet testator nunquam soleret eam cadere. Concessum enim est usufructuario omnibus ex re, suo jure, uti fructibus, qui ex arbitrio viri boni percipi secundum rei qualitatem possunt. *l. Ususfructu. 7. pr. l. Item si fundi. 9. pr. l. arbores 59. §. 1. D. h.* quamvis Testator eos neglexerit *l. si cuius. 13. §. Indè est quesitum. 5. D. h.* Imò, & si usus fundi tantum sit relictus, tamen cadere indistinctè potest usufructarius *l. Divus. 22. pr. D. de usu & habitat.* multo ergò magis usufructuarius, qui non utendi tantum sed & fruendi jus habet. Ratio dubitandi. I. Ex *l. Item si fundi. 9. §. fin. versic. Nam & Trebatius verbis: sicut paterfam. cadebat. D. h.* II. In dubio sequimur morem testatoris *arg. l. si servus. 50. §. fin. Verbis: ante omnia ipsius patrisfam. consuetudo. D. de Legat. 1. l. Vel universorum. 12. in fin. D. de pign. act.* Quisque enim velle censetur id à successoribus suis fieri quod ipse facere consuevit: voluntas verò regit omnia in testamento *l. In Conditionibus. 19. D. de Cond. & demonstrat. & sola est attendenda, l. si quis heredem. 7. C. de Institut. & substitut.* Vide Connan. *lib. 4. Comm. 1. n. 4.* Donell. *10. Comment. 8.*

6. The-



6. Thesaurus in fundo fructuario inventus, cedit pro parte dimidia proprietario, pro altera inventori: adeò quidem ut usufructuarius ratione usus. nihil sibi arrogare possit. Undè, si usufructuarius ipse invenerit, non amplius quam dimidiam, uti alius extraneus Inventor, consequetur. *arg. l. Fructus. 7. §. si fundum. 12. in fin. D. solut. matrimon.* Non enim est in fructu. *d. §. 12.* Vide Boër. *dec. 224. c. 9.* Berlich. *conclus. pract. part. 2. c. 2. n. 59. & seqq.* Ratio dubitandi. I. Si usufructuarius invenerit, in totum ei cedit, cum Thesaurus sit nullius. Ea enim, quæ nullius sunt, occupata ab usufructuario, non domino, sed ipsi usufructuario cedunt. *l. Usufructuarius. 62. pr. D. h.* II. Usufructuarius, quandiu jus ususfructus pendet, est loco domini, maximè nomine eorum, quæ ex usufructuariis rebus habentur, cum pars rerum non sint. *arg. l. Item si fundi. 9. pr. Verbis: quicquid inde inde percipi potest, ipsius fundi est fructus. l. Arboribus. 59. §. 1. Verbis: quicquid inde percipitur. D. h.* III. Si lapidinas instituere possit usufructuarius *l. si, Cujus. 13. §. Inde est quæsitum. 5. D. h.* cur non cedit ipsi Thesaurus? Major enim est ratio in Thesauro ut eum sibi acquirat, cum non sit pars fundi, sed dominium ejus sit incertum: uti enim cum fundo & per eum non possidet dominus Thesaurum *l. possideri. 3. §. Neratius. 3. D. de acq. vel amitt. possess.* ita nec in dominio habet.

7. Ad jus usufructuarii pertinet, quod & possit vendere, locare, pignori dare jus suum. *l. Arboribus. 12. §. usufructuarius. 2. l. Non utitur. 38. & seq. D. h. §. 1. in fin. Inst. de us. & habitat. l. Fructus. 72. D. de Reg. Jur.* Utitur enim ipse per alios. *d. l. Arboribus. 12. §. 2.* Adeo quidem ut si idem precium in venditione ususfructus, vel mercedem in locatione offerat dominus, non possit præferri extraneis. Nulla enim certè lege probari potest ea necessitas. Sine lege verò nulli tale onus imponendum est. *arg. Nov. 18. c. 5.* Vide Covarruv. *l. 3. resolut. c. 14. n. 6.* Ratio dubitandi. I. U-



usufructus est jus personæ *l. si quis unas. § 2. D. h. sive servitus personalis. l. 1. D. de servit. quæ cohæret personæ. l. sicut in annos. 3. §. fin. D. Quib. mod. usus. vel us. amitt.* Personalia non transeunt ad alios. *l. 1. in fin. D. de constit. Princip.* Nec sine personis, quibus constituta sunt, subsistunt. *l. In omnibus. 68. D. de Reg. Iur.* Uti enim servitutes prædiales non sunt sine prædio. *§. 3. Inst. de servitut. ita nec personales sine personis. d. l. sicut. 3. §. fin.* Unde & statutum est nihil agi, si extraneo cedatur. *§. Finitur. 3. Inst. h. aut alias ipsum usufructum perire. l. si usufructus. 66. D. Iur. Dot.* Vide Cujac. in *§. Finitur. 3. Inst. h.* Covarruv. 1. Resoluit. 8. n. 7. II. Debet, cum usufructus venditur aut locatur, offerri proprietario, ut is præferatur omnibus extraneis. *arg. l. 1. C. de metall. l. fin. C. de Iur. Emphyteut.* Vide Bartol. Angel. in *d. l. 1. Jason. in d. l. fin. n. 11. Tiraquell. lib. 1. de retract. §. 1. Gloss. 18. n. 2.*

8. Fundo acquirere servitutem proprietarius potest etiam invito fructuario: fructuarius non potest invito proprietario, sedeam retinere *l. Sed, si quid. 15. §. fin. D. h.* Imponere servitutem non potest proprietarius invito usufructuario, nisi eam, quæ deteriores usufructuarii conditionem non faciat. *arg. d. l. sed, si quid. 15. §. pen.* itaque & eo consentiente eam, qua conditio usufructuarii fiat deterior: Volenti enim non fit iniuria & potest usufructuarius juri pro se introducto renunciare per vulg. *l. pen. C. de pact.* Vide D. in *d. l. sed si quid. 15. §. fin.* Connan. 4. Comm. 3. n. 3. Ratio ducendi. I. Absurdè dictum, quod usufructuarius non possit acquirere servitutem, cum quilibet alterius causam possit reddere meliorem *l. solvendo. 39 D. de negot. gest. maxime cum usufructuarii intersit eam servitutem habere.* II. Expressè definitum est in *d. l. sed, si quid. 15. §. fin. in fin.* Proprietarium non posse etiam consentiente usufructuario servitutem imponere. Vide Anton. Fabr. *ibid. in rationalib.* Donell. 16. Comment. 11. Arum. *d. sput. ad D. 9. Thes. 2.*

9. Usu-



9. Usufructuarium non posse consummare ædificium inchoatum, etiamsi eo loco aliter uti non possit, sed nec ejus quidem usumfructum esse, respondit Neratius. *l. usufructuarius. 61. D. h. junct. l. usufructuarius. 44. D. h.* Ratio dubitandi. I. Potest usufructuarius conditionem proprietatis facere meliorem. *l. si, cujus rei. 13. §. Fructuarius. 4. D. h.* Per consummationem autem ædificii fit melior conditio proprietatis. II. Licet in area casam ponere *l. si area. 73. D. h.* ergo multo magis ædificium inchoatum consummare. III. Concesso usufructu, simul ea conceduntur sine quibus uti frui non licet. Uti & servitute concessa simul ea omnia permissa consentur, sine quibus servitute non possumus uti. *l. Resectionis. 11. D. Commun. pradior l. Et si forte. 6. §. Etiam. 2. D. si servit. vindic.*

*Ex tit. D. de usuf. accresc.*

10. Sæpè usufructus vel alterius rei portio, quæ alii destinata erat à testatore, accrescit alteri conjuncto si ex conjunctis mixtim, re & verbis simul, quis defecerit. *l. 1. Idem neratius. 3. D. h. §. si eadem. 8. Inst. de legat. l. un. §. 11. C. de Caduc. toll.* Ratio dubitandi. I. Accrescendi jus est, licet sit separatio. *l. Mar. 45. D. de leg. 2.* II. Ubi non sunt partes, ibi non est jus accrescendi. *l. Item quod habinuz. 17. §. 1. vers. nam quantum. D. de heredib. instituend.* Mixtim autem Conjuncti non habent partes. arg. *l. Triplici. 142. & ibi Cædæ. D. de Verbor. signif.* III. Reclamant infiniti textus. in *l. Dominus. 57. §. 1. D. h. l. si duobus. 16. pr. l. Planè. 34. §. si conjunctim. 9. l. Hujusmodi. 84. §. si Titio. 8. D. de legat. 1. l. Ex procuro. 20. l. si litio. 55. D. de legat. 2. l. Pater. 38. §. Filiam. 2. l. Vxorem. 41. §. Agri. 9. D. de legat. 3. l. Cum fundus. 56. l. Mulieri & litio. 74. D. de cond. & demonstrat. l. sed & si mortis. 3. §. sed ei si. 3. D. de legat. præst.*

11. Idem



11. Idem est id conjunctis re tantum. *d. l. 1. D. h. d. §. si eadem. 8. Inst. de legat. d. l. un. §. 11. d. l. Re conjuncti. 89.* Toties enim est jus accrescendi, quoties in duobus, qui solidum habuerunt, concursu divisus est usufructus. *l. Idem neratius. 3. pr. in fin. D. h. Ratio dubitandi. I.* Non est conjunctio in re conjunctis, sed separatio *d. §. si eadem.* Cessat ergo jus accrescendi. *d. l. 1. pr. versic. ceterum. D. h.* II. In iisdem est translatio sive ademptio. *l. sicut. 5. D. de adimend. legat. §. 1. Inst. eod.* Nulla ergo conjunctio. III. Singuli habent solidum vi legati. *l. Qui duos. 13. §. fin. D. de legat. 2.* Nullum ergo jus accrescendi, sed non decrescendi.

12. Idem quoque statuendum est in conjunctis verbis tantum. I. Generatim traditum est *d. l. un. §. 11. C. de Caduc. toll.* quod in omnibus conjunctis sit jus accrescendi; utpote, qui propter unitatem sermonis quasi in unum corpus redacti sunt, & partem conjunctorum deficientium, quasi suam præoccupant. *d. l. un. §. 10. vers. Hoc ita tam variè.* II. Cum verbis conjuncti conferantur cum re junctis iisque præferantur. *d. l. Re conjuncti.* omnino jus accrescendi habere dicentur. Vide Duaren. *lib. 1. de Iure accrese. c. 10. Donell. 7. Comment. 13. Goëdd. in l. 142. n. 10. D. d. Verbor. signif. Arum. Exercit. 9. Thes. 11.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. 1. pr. D. h.* II. Ex *d. l. 1. §. fin. & l. 2. D. h.* III. Ex *l. Idem Neratius. 3. D. h.* IV. Ex *l. pen. D. h.* V. Ex *l. si ita ita quis. 66. D. de hered. Instit.* Vide Cujac. *in l. 2. D. h. ad african. & 24. observ. 34. & in l. 66. D. de hered. Inst. Fachin. 5. Controv. 50. Bocer. Class. 3. disp. 8. Th. 71. & 76.*

13. Jus accrescendi locum habet quoties à testatore facta est conjunctio: cæterum in contractibus cessat. *l. si mihi & Titio. 110. D. de Verbor. obligat.* Obstat hisce juris ratio: nam id alii accrescit, quod ab alio fuit repudiatum, vel quia id aliter defecit: Hoc autem in contractibus non habet locum. Vide Cujac. *in l. fundus. 64. D. de contr. Erut.* Ratio dubitandi. I. Sunt in



in contraria sententia textus in *l. fundus. & l. proprium. 5. D. Comm. predior.* I I. Nulla est ponenda differentia inter contractus & ultimas voluntates, nisi ea expressis legibus possit comprobari: maximè cum est eadem in utriusque ratio arg. *l. Quæ delegato. 46. D. de legat. 1. l. Inst. de lege fusia canin. toll.* Uti autem in hereditatibus & legatis propter eam jus accrescendi locum habet, quia nemo eandem rem pro parte potest probare pro parte improbare, cum in hereditate *l. 1. 2. D. de acquir. vel omit. heredit.* tum in legatis. *l. Legatarius. 38. pr. D. de legat. 1. l. Nominem. 4. l. Grege. 6. l. si cui res. 58. D. de legat. 2.* Ita est partis acceptatio in contractibus reliquum ad se trahit. *l. Cum quæritur. 16. D. de administ. tutor.*

14. Difficilis est explicatio juris, quo conjuncti diversi generis concurrentes invicem præferantur. Casus hic fit: Titio Sejo, Joanni fundum Tusculanum do lego: eundem fundum Mævio do lego. Eundem Cajo lego. Eundem sempronio & Lucio lego ex æquis partibus. Manifestum est ex hac formula 1. Titium, Sejum ac Joannem esse inter se mixtim, aliis verò esse conjunctos re, 2. Mævium & Cajum sibi & reliquis omnibus re tantum esse conjunctos. 3. sempronium & Lucium, inter se verbis tantum, reliquis verò re conjunctos. Cum omnes concurrunt, fient septem partes & singuli ad septimam partem admittendi sunt. Si verò Titius ex primo ordine moriatur vel aliter deficiat, vocabuntur, reliquis omnibus exclusis, Sejus ac Joannes, ita quidem, ut hi duo sortiantur tres septimas *d. l. Re conjuncti. 89.* Duplex enim iis est vinculum conjunctionis, quo facit arg. ex §. 2. *Inst. de adoption.* Si autem ex secundo ordine Cajus spernat suam partem, omnibus, quotquot sunt conjuncti, ceder pariter & æquè ea portio. Non enim magis est ipsi conjunctus Mævius, quam reliqui omnes. *d. l. Re conjuncti. 89.* Deficiente verò ex tertio ordine Lucio, soli Sempronio portio accrescet, quia Lucius reliquis erat conjunctus



re tantum, & huic Sempronio verbis. Vide Arumæ. *disp.* 18. *ad D. Thes.* 12. *in fin.* Alciat. *in d. l. Triplici.* 142. n. 6. *D. de Verbor. signif.* Ratio dubitandi. I. Quod ad prælationis jus non sunt hoc modo conjunctiores quam alio: Adeo ut conjuncti mixtim, si quis ex iis defecerit, admittere cogantur & reliquos. *l. Item quod Sabini.* 17. §. 1. *D. de hered. instit.* II. Manifesto textu *in l. si ita quis heredes.* 66. *D. de hered. Instit.* Ut & *in l. Mævio.* 41. *D. de legat.* 2. comprobatur verbis conjunctos non præferri re tantum conjunctis. III. Plus est efficacix in rebus, quam verbis: itaque plustribuendum re conjuncto, quam verbis tantum: quandoquidem verbis conjunctus habeat partes distinctas, re verò conjunctus habeat solidum. Huc facit. *l. Heredes sine.* 63. *D. de hered. Instituend.* Vide *D. Buium in l. pen. n. 5. 6. D. h.*

15. In usufructu receptum est, ut, licet quis sit fructus sua portione, postmodum verò idem deficiat per obitum, non revertatur usufructus ad proprietarium, sed accrescat ei, qui antè fuit conjunctus quolibet modo. *l. 1. Interdum tamen.* 3. *vers. sed in usufructu.* *D. h.* Ratio dubitandi. I. Jus accrescendi cessat cum quis agnovit suam partem §. *si eadem* 8. *Inst. de legat. d. l. un. §. 11. C. de Caduc. toll.* Id verò maximè est statuendum in usufructu, qui facilè redit ad proprietarium, ne proprietas diu reddatur inutilis. §. 1. *Inst. D. de usuf.* II. Ex *l. Dominus.* 57. §. *D. de usufruct.*

16. Cum aliquis conjunctorum mixtim vel verbis tantum deficit, admittuntur conjuncti ita, ut omne onus deficienti impositum sustinere coguntur. Re autem conjuncto portio vacans accrescit sine onere. Re enim conjunctus non tam alterius partem accipit, quam suum totum retinere videtur. Aliis verò modis conjuncti ex aliena parte commodum ac emolumentum nauciscuntur *d. l. un. §. 11. C. de Caduc. toll.* Ratio dubitandi. I. Nimis subtilis est hæc distinctio; nec enim testatores de talibus cogitare est probabile. II. Mix-



II. Mixtim & verbis tantum conjuncti ab initio solidum habent. *l. Idem neratius. 3. pr. D. h.* Ergò dicta ratio in re conjunctis tantum non valet, & consequenter in omnibus conjunctis erit idem jus. III. Cum non tantum ad nos id perveniat quod datur directò, sed & quod non adimitur. *l. 1. §. sciendum. 6. D. de legat. 3.* etiam ad Re conjunctum rectius id, quod erat ex judicio testatoris alienum jam factum, pervenire dicendum est; cum alter deficit, quam à re conjuncto suum retineri: & propterea cum in locum deficientis succedit, in omnibus ejusdemque jure uti debet *l. Qui in jus. 177. D. de Reg. Jur.* Non tantum quo ad commoda sed & incommoda. *l. secundum. 10. l. Ex qua persona. 149. D. de Regul. Jur.* Id ipsum maximè convenit voluntati Testatoris: Cum enim is deficienti, cui partem rei tantum reliquit, onera imposuit, idem multo magis præsumetur velle eum, cui tota res cedit, eadem onera subire.

*Ex tit. D. Quib. mod. ususf. vel  
usus amittit.*

17. Finitur ususfructus morte. *§. finitur. 3. Inst. de ususf.* tollit enim mors omnia personalia. Sin autem convenerit, ut & heredes usufructuarii fruantur, heredum nomine veniunt non successive omnes, uti ut plurimum solet fieri. *l. Heredis appellatio. 65. l. sciendum. 70. l. Heredis appell. 170. D. de Verb. signif.* sed tantum primi. *l. Antiquitas. 14.* Ubi Bartol. Bald. *C. eod.* Ne semper vel nimis diu abscedente usufructu proprietas fiat inanis. *§. 1. in fin. de ususf.* Adeò verò morte finitur, ut si maturis, nondum perceptis fructibus decesserit usufructuarius, omnes fructus non ad heredem usufructuarii transmittantur, verum pertineant ad proprietarium *l. In singulos. in fin. 8. D. de ann. & mensr. legat. l. si fructuarius. 13. D. h.* Cujus occasione quæsitum, annon debeant fructus pro ratâ temporis, quo  
fleti



stetit ususfructus, dividi inter usufructuarii heredem & proprietarium. Mihi videtur verius & æquius esse, quidem proprietarium teneri omnes impensas in fructus factas restituere, quia fructus non sunt nisi de ducto sumtu. *l. Fructus. 7. pr. D. solut. matrim. l. Quod in fructus. 46. D. de Vsur. l. si à domino. 36. § fin. D. de petit. heredit. l. Fundus. § 1. pr. in fin. D. Famil. Erisc.* sed id, quod est in lucro & commodo Fructuum deductis impensis, essetribuendum proprietario soli. *d. l. In singulos. & d. l. si fructuarius. l. Arboribus. 12. § fin. 5. D. de usuf.* Uti enim per perceptionem usufructuarii suos facit absolutè fructus & nihil eorum nomine præstare tenetur sive ipse sive colonus, cui fundum locavit, eos à solo separaverit. *l. Defuncta. § 8. D. de usuf.* licet etiam colonus post mortem sit soluturus mercedem *d. l. Defuncta.* Ita vice versa nihil ex lucro fructuum non perceptorum ab usufructuario sive ejus colono communicare tenetur proprietarius. Vide Hartm. Pistor. 1. *quest. 24. n. 16. 20. Donell. 10. Comm. 9. Robert. lib. 2. Animad. vers. c. 10.* Mercedes autem ædium & similes proventus pro rata dividuntur, cum certo tempore fructus is immediatè non percipiatur sed merces præstetur pro usu de momento in momentum, sive prout quisque habitaverit *arg. l. si operas. 26. D. de usuf. Donell. 10. Comm. 9.* Ratio dubitandi. I. Impensæ non sunt restituendæ: Cum allegati textus in *d. l. In singulos. l. Arborib. 12. § fur. 5. d. l. si fructuarius. 13.* generaliter indicent fructus omnes fieri proprietarii sine ulla mentione præstationis. II. Debent fructus pro rata temporis dividi *arg. l. Vri frui. 5. §. si poss. litem. 4. D. si usuf. pet. l. si operas. 26. D. de usuf. l. Fructus. 2. pr. & §. 1. D. solut. matrim.* Vide Cujac. *lib. 24. Observ. 21.* Id æquissimum est: maximè si quis usufructum emerit. III. Male distinguitur inter fructus veros ex fundo & mercede ædium: cum in *d. l. Defuncta. § 8.* idem statuatur inter mercedibus, quod in veris fructibus.



18. Interitu vel mutatione rei ipsius quoque petit  
 ususfructus. *l. Repeti. §. §. Rei mutatione. 2. l. Quid ta-*  
*men. 10. §. & seqq. D. h.* Est enim jus in corpore, quo  
 sublato & ipse tollitur. *l. 2. D. de usuf.* Adeo quidem  
 interitu rei interit & ususfructus, ut non possit peti, li-  
 cet aliquid superfit. Ita in usufructu quadrigæ si unus  
 equus perierit, nullius ex residuis ususfructus debebi-  
 tur. *d. l. Quid tamen. 10. §. fin. D. h.* In usufr. gregis, si  
 grex esse definat, nihil exigitur. *l. fin. D. h.* In pecoris  
 usuf. si pecus extinctum fuerit, nec caro, nec corium  
 ejusve ususfructus petitur. *l. pen. D. h.* In usufructu  
 ædium, domo exusta nec aræ constat ususfructus. *d.*  
*l. Repeti. §. §. pen. D. h.* Ratio dubitandi. I. In gre-  
 ge contrarium est dispositum *l. Grege legato. 21. & seq.*  
*D. de legat. 1.* Idem & ad quadrigam referri potest.  
 II. Pecore mortuo, caro debetur usufructuaria. *l. Quid*  
*ergò. 70. §. secundum quæ. 2. D. de usuf.* III. Quam-  
 vis ædificium corruerit, tamen eo non obstante a-  
 reæ ususfructus deberi non desinit 1. Manet pignus  
 in area, si corruerint ædes *l. Paulus. 29. §. Domus. 2.*  
*D. de pignorib.* 2. Villa exusta manet ususfructus soli,  
 in quo fuit villa. *l. Fundi. 8. & seqq. D. h.* 3. Ædificio  
 sacro diruto, conditionem suam pristinam servat lo-  
 cus, in quo id fuit, ut area æquè maneat sacra *l. In*  
*tantum. 6. §. sacra. D. de rer. division.* IV. Pars præ-  
 cipua domus est area sive solum, cui omnia inædificata  
 cedunt. *l. Adeo. 7. §. cum insula. 10. D. de acq. rer. dom.*  
 sublato itaque accessorio, in principali re servabitur  
 ususfructus.

19. Qui aliquatenus abutitur re usufructuaria eam-  
 que deteriorat non statim amittit usumfructum, sed  
 contra eum Velex cautione agendum est in id quod in-  
 terest. *l. 1. §. utilius. D. usuf. quemad. caveat.* nusquam  
 enim est proposita in legibus hæc pœna, quod usu-  
 fructuarius sit amissurus jus suum ex deterioratione vel  
 abusus. Vel in hoc, ut alteri res locetur eaque quasi se-  
 questretur, *arg. l. si cum dotem. 22. §. fin. autem. 8. D.*  
Cc
solut.



*solut. matrim. l. Imperatores. 21. §. fin. D. de appellat. l. ab executione. 5. C. Quor. appellat. non recip. Si autem per malitiam planè dissipaturus, sit omni jure suo excidet. arg. l. si pendentes. 27. §. 1. D. de usuf. l. Hoc amplius. 9. §. fin. D. de damn. infect. Auth. Qui rem. C. de sacros. Eccles. l. Eos, qui aque. 2. C. de aqueduct. lib. 11. Beneficio enim indignus est, qui pro eo maleficium rependit. l. fin. C. de revocand. donat. Ratio dubitandi. I. Finitur usufructus non utendo per modum eum, quem lex præscripsit. §. finitur D. de usuf. qui verò abutitur per modum non utitur. II. Non licet deteriore secundum leges facere rem usufructuariam. l. Item si fundi. 9. l. si cuius. 13. §. usufructuarius. 4. D. eod. Non ergò potest retinere usumf. qui eum deteriorat. cum qui in leges committit, non possit beneficio ullo frui. III. Qui malè versatur in re conducta vel emphyteutica jure suo privatur. l. ade. 3. C. de locat. conduct. Novell. 120. c. 8. ergò & is, qui in re usufructuaria male agit: imò magis, quia jus ex emphyteusi vel conductione est multo plenius jure usufructus. Vide Paul. de Cast. Jason. in d. Auth. Qui rem. Ruin. in l. fructus. 7. §. si fundum. 12. 2. 2. D. solut. matrimon.*

*Ex tit. D. de usufructu earum rerum, quæ usu consum.*

20. In vestimentorum non semper eadem ratio: non semper usufructus verus, non semper quasi legatus censetur. Verus est certo, quoties testator talem esse voluit, l. Sed si quid in edificaverit. 15. §. Et si vestimentorum. 4. D. de usuf. voluntas enim Testatoris omnia regit. l. In conditionibus. 19. D. de Condit. & demonst. & est instar legis. Hac in facti specie si quotidiana sint, ad trita reddi sufficit, modò dolus absit. l. usuf. 9. §. pen. D. quemadm. usuf. caveat. & nullus, sit factus abusus. d. l. Sed si quid. 15. §. Et si vestiment. 4. Si autem non fuerint quotidiana, sed vel scenica vel lugu-



lugubria vel similia, non licet iis aliter uti, quam in scena, luctu vel simili casu. *d. l. sed si quid* 15. §. *proinde*. 5. Ita tamen, ut possint & commodari & licet pater familias non soleret locare, locari. *d. §. Proinde*. Cum non constat de voluntate, & vestimenta quotidiana sunt est quasi usus. §. *constituitur*. 2. *D. de usus*. Ex qualitate enim rerum, quæ faciliè usu consumuntur, intentio testatoris est colligenda. Ratio dubitandi. I. Semper in hisce speciebus est verus usufructus. 1. quia non pro rebus fungibilibus, & quantitatibus sed speciebus vestimenta habentur: cum possint & soleant vindicari ut certa corpora. *l. Si in rem*. 6. *D. de Rei vindicat.* & locari. §. *penult. de locat, conduet.* 2. Quia usu non consumuntur, ut quidem pecunia, oleum &c. Nec in parte aliqua sui minuuntur. Consumi autem vel minui pro parte necesse est res, quarum est quasi usufructus. *l. 1. D. h.* Nec alteri sufficit; alioquin enim esset quasi usufructus in domo, contra *l. Usufructu*. 7. §. 1. *D. de usus*. cum & ea vetustate corruat, vel in navi, cui sæpe naufragii periculum imminet. *l. arboribus*. 12. §. 1. *D. eod.* II. Semper est horum quasi usufructus, ut apparet ex §. *Constituitur*. 2. & ratio ipsa exigit, quia usu tolluntur non per unicum actum sed frequentiore. Vide de hac re Donell. 10. *Comm.* 3.

21. Cautio in quasi usufructu ut & in vero non est de substantia: Est enim tantum remedium, quo consulitur proprietario in casum dissolvendi usufructus ac omitti potest sine læsione juris usufructuarii. *l. hoc scutum*. 5. §. 1. *D. h.* & eadem tam in vero quam in quasi & fideicommisso remittitur fisco. *l. 1. §. si ad fiscum* 18. *D. ut legat, vel fideicomm. nom. cav.* Patri *l. fin.* §. *fin. autem as.* 4. *in fin.* *C. de bon. qua lib.* Vide Pinell. in *l. 1. part. 2. n. 78. C. de bon. matern.* Fachinæ. 8. *Controu.* 43. Ratio dubitandi. I. Ex *l. 1. C. de usus*. *l. Si cuius*. 13. *D. eod.* *l. pen. C. ut in possess. legator.* II. Per cautionem inducitur quasi usufructus & ipsa cautio



rem usufructuariam repræsentat. *d. §. Constituitur. 2.* Quod autem non aliter potest induci quam per cautionem & quod repræsentatur per eandem, id pro essentia ac forma habet cautionem & sine eadem subsistere nequit. Vide Donell. 10. *Comment. 4.*

*Ex titul. D. Si ususf. petat. vel ad  
al. pertin. neget.*

22. Circa usumfructum multæ actiones concurrunt, quarum aliquæ jus constituendum, aliquæ jus constitutum spectant. Hac Thesi de jure constituendo agemus. Cum ex contractu debetur, nulli alia competit actio quam personalis ex eo contractu, cum ex obligationibus oriantur actiones in personam. *§. 1. Inst. de actionib.* Cum ex testamento, datur vel in personam vel in rem, secundum formam *l. 1. C. Commun. de legat. junct. l. legatum 80. D. de legat. 2.* Cum ex lege, intentari potest vel actio in rem, quia lex cum effectu res ipsas transfert & directo jure dominos facit, quibus quid addicit *§. 1. vers. Per legem enim. Inst. de bonos. poss. junct. d. l. legatum. 80. vel conditio ex lege.* Quandoquidem vero est adjudicatus, uti fieri in judiciis dividuotius potest. *l. usufructus. 6. §. 1. D. de usufr. l. Et puto 26. §. 1. D. famil. erisc. l. Si quis putans. 6. §. officio. 10. D. Commun. d. ibid.* actio judicati est conveniens, sive executio sententiæ peti potest. Ratio dubitandi. I. Ex omni causa videtur competere actio in rem confessoria ob usumfructum. *§. æque. 2. Inst. de action.* Ea enim actiones agi potest indistincte ab omnibus, qui contendunt sibi esse jus, hoc est facultatem utendi, fruendi. *d. §. æque. 2.* tam autem facultatem & jus tale quis habet ex contractu, quam ex reali causa II. Licet in speciebus legatis dominium rectâ transeat & actio in rem sit, tamen in usufructu est tantum in personam. 1. Quia is per se jus personale est. 2. Quia desiderat cautionem, quæ tota continet obligationem &



& jus in personam, sive fiat jurato sive alio modo.  
 3. Quia per aditionem, quæ actionem in personam parit. *l. si quis absentis. §. §. heres. 2. D. de oblig. & act. junct. §. 1. Inst. de action. cedit, debetur & constituitur ususfructus. l. un. §. Dies autem. 2. D. Quand. dies legat. ususf. eod.* III. Quamvis lex addicat usumfructum, non tamen sequitur perpetuo ex ea dari actionem in rem, cum obligationes multæ ex lege sint. *l. obligamur. pr. & §. lege. 5. D. de oblig. & act.* Imo omnes vel à lege vel à prætore, qui legis est viva vox *l. 8. D. de Inst. & Jur. procedant. §. 1. Inst. de obligat. & consequenter quoque à lege descendant actiones in personam quia ex sunt ex obligatione.*

23. Usufructu constituto, prout res postulat, dantur confessoria, negatoria: imò & uti possidetis interdictum *l. fin. in fin. D. uti possidet.* Dejecto per vim datur Interdictum Vnde vi. *l. Quod est. h. §. In id, quod pervenit. 13. D. de vi & vi armata. & quidem directum d. §. In id, quod pervenit. 13. & seq. junct. l. 1. §. Dejicitur. 9. D. eod. l. naturaliter. 12. pr. l. possessio. 49. D. de acq. vel omitt. possess.* Menoch. *rec. poss. remed. 1. n. 74.* Ratio dubitandi. I. Cum Interdicta *uti possidetis & Vnde vi* directa dentur contra possessorem, non autem eum, qui alieno nomine est in possessione, uti videre est in *colono. d. l. 1. §. Dejicitur. 9. in fin. §. retinenda. 4. Inst. de interdict.* & usufructuarius sibi non possideat, sed proprietarii nomine sit in possessione, unde & videri possidere naturaliter dicitur: fiet contra juris rationem, si ei directum tribuendum sit vel etiam utile interdictum. Vide Jason. in *d. l. naturaliter 12.* II. Nullo modo interdictum datur usufructuario; quia causa possessionis rem ipsam afficit, & preparatoria est ad alias, quæ ad dominium asserendum, conservandum vel defendendum spectant, vel inde est præjudicialis. Actiones verò tales, quæ ad restitutionem rei vel juris, quod rem ipsam contingit, non dantur usufructuario. Ita & dum denegatur vindicatio rei



per *l. In rem* 23. De de *Rei vindicat.* petitio servitutis. *l. 1. Vti frui.* 5. §. *utrum.* 1. D. h. non obstante. *l. 1. §. 3.* D. de *remiss.* & consequenter possessionis: quia absurdum est, cum de jure servitutis agere nequeat usufructuarius, ei concederetur actio ad possessionem.

*Ex tit C. & D. de us. & habitat.*

24. Proprietarius potest prohibere, ne usufructarius recipiat in ædes, quarum usus est datus, meretricem vel concubinam, per textum *l. Non aliter.* 7. D. h. *l. Si pendentes.* 27. §. 1. D. de *usufr.* Idem & statuendum est, etsi testator ipse concubina vel meretrice sit usus sive abusus. Non enim ex abusu ac peccato testatoris usufructarius potest licitè abuti jure suo aut peccare. Ratio dubitandi. I. Loquitur textus in *d. l. non aliter.* de fæmina usufructuaria, non de viro: à fæmina autem ad virum argumentum deductum non valet. *l. 45. D. de legat. 1.* Deinde textus in *d. l. si pendentes* 27. §. 1. loquitur de eo, qui injuria vel contumelia famam defuncti lædit in utendo. Scottatio autem usufructuarii non vergit in injuriam testatoris. II. Nihil facit ad usum domus, utrum vir honestus vel inhonestus sit, qui eam inhabitat *arg. ancillarum.* 17. §. 1. in fin. D. de *petit. heredit.* & maximè si testator fuerit talis, qui scorta amavit cum ex ejus moribus soleat in dubio ratio interpretationis assumi in modo utendi. *d. l. si pendentes.* 27. §. 1. *l. Si cujus.* 13. §. *Inde.* 5. D. de *usufr.*

*non ad tot. leg.  
ff. m. g.*

25. Cautio usufructuaria non potest à testatore remitti fructuario, sive verus sive quasi usufructus sit relictus *l. 6. D. ut in possess. legat. l. si cujus.* 13. D. de *usufr.* *l. 1. C. de usufr. l. pen. C. ut in possess. legator. arg. §. constituitur.* 2. *Inst. de usufr.* Vide Donell. 10. *Comm. 4.* *Clar. recept. sentent. §. Testamentum quasi.* 64. Ratio dubitandi. I. Remitti potest fiduciario, qui ex re fideicommissaria habet usumfructum, *l. 2. C. ut in possess. legat.* Cur ergo non Fructuario? II. Patri per



per legem remittitur cautio in bonis liberorum, adventitius, quorum usumfr. tantum habet. *l. fin. §. fin. autem 4. C. de bon. qua liber.* Remittitur & cautio cum incidit casus qui est in *l. si usumfr. 9. §. planè. 2. D. h.* Non ergò debet denegari omni testatori, ut cum effectu prohibere possit: quandoquidem ejus voluntas pro lege est, secundum jus novissimum, in *Novell. 22. c. 2. vers. Disponat.* quod omne prius jus corrigit. *l. fin. D. de constitut. Princip.* III. Si Heres possit remittere, cur non testator à quo jus habet *l. Nemo plus. 120. l. Qui in jus. 177. D. de Reg. Jur?* IV. Si testator proprietatem Fructuario potuisset relinquere, cur non vetare hanc cautionem? Qui enim majus potest, potest & minus. *l. Non 21. l. Qui potest 26. D. de Reg. Jur.* V. Licet admittatur in vero usumfr. remitti non posse, quia in eo cavendum est de utendo & fruendo ex viri boni arbitrato *l. 1. D. h.* Non tamen idem dici poterit de quasi usumfr. cum ibi tantum agatur de eadem quantitate restituenda. 1. Quia rescripto in *d. l. pen. C. ut in possess. legator.* remissio cautionis in vero usumfructu tantum negatur. 2. Quia nullus est expressus textus de quasi usufructu. 3. Quia ratio cessat in quasi usufructu. Propterea enim remissio fieri nequit, quia per eam usufructuarius invitaretur ad delinquendum & abutendum: id verò in quasi usumfr. locum non habet, cum abuti non possit in eo fructuarius, quandoquidem dominium in eo transit.

26. Usufructus, licet remissa sit cautio, nihilominus debetur, verum remissio habenda est pro non adjecta; prout & aliis casibus, quibus testator adjecit quod per legem adscribi non poterat. Ita si in impossibili conditione, addita institutioni, legato. *l. Conditiones. 14. D. de condit. Institut.* in parte vel re certa addita Institutioni unius heredis. *l. 1. §. Ex fundo. 4. D. §. Hereditas. 5. Inst. de Hered. Institueud.* Quod ideò receptum est, ne utile per inutile vitietur. *l. 1. §. sed si mihi, §. in fin. D. de Verbor. Obligat.* & per subtilitatem



defraudentur hominum ultimæ voluntates. *l. si quis. 7. C. de Inst. & substit. in fin.* Vide Johann. de Castill. *de usufr. c. 15. n. 30.* Ratio dubitandi. I. Quod contra leges datum est, modo sc. illegitimo, non habetur pro dato: Forma enim non observata totus actus interit. *l. si unus. 12. C. de Testam.* De forma autem est cautio. *l. 1. C. de usufr.* sic, ut ex remissione ejusmodi jure vindicare proprietarius rem possit. *l. si usufructus. 7. D. h.* II. Inutile solet vitare utile arg. *l. Pedius. 7. §. 1. D. de Recept. qui arbitr. recep. l. 1. §. Item quaritur. 17. D. de Aqu. quotidian. & astiv.* III. Effectus remissionis hic esse posset justior, ut eo modo proprietas videatur relicta, sub onere ejus quod est residuum restituendi, *l. Species auri. 15. D. de Iur. & argent. legat. l. Filios. 39. D. de usu & usuf. legat. arg. l. Titius. 54. D. ad SC. Trebell.* Quoties enim ordinarios actus terminos quis transcendit, transire videtur ad actum quo alio modo voluntas consistere potest. arg. *l. 9. §. fin. l. 10. D. de reb. credit. l. Vbi ita 27. D. de Donat. mort. causa.*

27. Cum usufructuarius non potest invenire fidejussores, aut alias sufficienter cavere nequit, pendebit ex arbitrio judicis ut æstimet, utrum usufructuario sub cautione juratoria committu res queant, annon. Id enim facti est & multis sæpè implicitu circumstantiis, quæ jus uniformiter non posse dici suadent. Huc facit *l. Mora. 32. D. de usur.* Pone, Bona esse immobilia, fundum & similia, quæ non possunt facilè consumi: Pone, Usufructuarium esse hominem non nimium pauperem & optimæ fidei virum. Nulla sanè ratio æquitatis hisce casibus usumf. negabit sub cautione jurata usufructuario: quo faciunt *Auth. Generaliter. C. de Episc. & Cleric. Nov. 112. c. 2. l. Cum non facilè. 6. D. si cui plus quam per leg. Falcid. §. sed hodiè. Inst. de Satisfactionib. l. 1. §. super peculio. C. de adsertion. toll.* Vide Donell. 10. *Commentar. 14.* Johann. de Castill. *d. tract. c. 18.* Gail. 2. *Observ. 47.* Pone, Fructuarium esse hominem vitæ suspectæ; pone valde pauperem, eumque bonum quidem



dem, sed negligentiore sive non capacem ejus administrationis, ac bona esse valde diffusa, in nummis ac similibus consistere: sanè hisce casibus tutius erit sequestrari res usufructuarias, ut locentur tertio, vel tradi pro re nata proprietario, ita tamen, ut Fructuarius non privetur redditu. *arg. l. Imperatores. 21. §. fin. D. de appellat. l. si cum dotem. 22. §. fin. autem 8. D. solut. matrimon.* Ratio dubitandi. I. Si non fiat satisfactio, amittitur usufructus. *l. si usufructus. 7. fin. D. h. l. si cuius. 13. pr. D. de usufruct. l. 1. C. eod.* II. Certissima est juris regula, quod nec juratoria cautio sufficiat ullo casu, nec fieri debeat sequestratio: cum hi duo modi in hac causa nusquam sint propositi vel admissi jure. Sed res debent manere apud proprietarium, ut is redditum ex iis præstet usufructuario. *arg. l. Hac edictali. 6. §. His illud adjungimus. 1. C. de secund. nupt. l. filius familias. 114. §. Idem rescripserunt. 12. D. delegat. 1. Ubi Angel.* Huc facit ratio, quod, quemadmodum legatarius, cum heres cavere non potest, mittitur in possessionem *l. Qui legati. 5. & l. seq. C. ut in possess. legator.* ita & mitti debeat propriarius. Vide post Mynsing. Fachin. 8. *Controv. 40.* III. Imò videtur, quod remitti debeat cautio ei, qui eam facere non potest, cum nulla sit ab eo exigenda. qui eam præstare non potest. *arg. l. Obtinuit. 3. D. de Condit. & demonstrat.*

28. Caveri oportet in vero usufructu, & quidem cautissimè in commodum proprietarii. 1. Ut usufructuarius promittat se usum fructuum boni viri arbitratu. *l. 1. D. h.* 2. Ut, si ex officio viri boni non utatur, res redeat ad proprietarium, nec expectandus sit casus, quo amittatur usufructus. *l. 1. §. Utilius 5. D. h.* 3. Ut proprietarius in testatum redigat, qualis sit res, cum uti frui incipit Fructuarius. *d. l. 1. Rectè. 4. D. h.* In Quali vero usufructu, si non sint nummi, æstimandæ sunt res, & pro æstimatione restituenda præstari oportet cautionem. *§. Constituitur. 2. Inst. de usufr.*



*usufr.* Sin autem nullum sit factum inventarium, nulla fiat æstimatio, restituetur quod probari potest fuisse tempore mortis testatoris vel, si probari hoc nequeat, tantum id quod invenitur tempore mortis Fructuarii: Debet enim sibi imputare propriarius quod ita egerit, & non melius sibi vigilaverit, *arg. l. si is, à quo. 3. §. fin. D. ut in possession. legator.* Et cum propriarius agat & petat, probare ipse debet. *l. 2. D. de probat.* Valet hic regula, Jus non deficit sed probatio. *l. Duo. 30. D. de testam. tutel.* Ratio dubit. I. In vero usus. non est de necessitate ab usufructuario præstanda cautio, ut, si quis non benè utatur, res usufructuaria redeat ad propriarium. Cum tantum sit necessaria hæc cautio, ut quis boni viri arbitratu utatur, non alia *l. si cuius. 13. vers. si ususfructus. D. de Vusufruct. l. 1. D. h.* Nec obstat *d. l. 1. §. utilius. 5.* Quia responsum id non ad juris necessitatem sed ad utilitatem referendum est, uti indicat verbum utilius. II. Malè hoc allegatur, quod propriarius in testatum debeat redigere æstimationem, cum in verò usufructu res etiam attrita & per ætatem ac justum usum non ex culpa sive facto sequior *d. l. 1. §. Cavere. 3. D. h.* factæ deteriores possint reddi. *l. si ususfructus. 9. §. pen. D. h. l. Arboribus. 12. §. 1. D. de usufr.* III. Si omissa sit à proprietario exactio cautionis, non id est imputandum proprietario, sed Fructuario, ad cuius officium pertinet offerre satisfactionem *l. 1. C. de usufruct.* & propterea in dolo esse dicitur: atque hac ratione, si fructuarius non possit docere plures res non esse translatas, per alia proprietario est consulendum juris remedia.

EXER-



## EXERCITIUM XXVII.

Resp. JOHANNES FRANKEN,  
Lubecensi.

*Ex tit. C. D. & Inst. de servitutib.*

## THESIS PRIMA.

Servitus realis est vel rustica vel urbana. Rustica, quæ prædio rustico; urbana, quæ urbano utilitatem præstat. In omni autem servitute desideratur. 1. ut sit prædium, cui sit constituta: cum uti qualitas sine subjecto esse non potest, ita nec servitus sine prædio. §. pen. Inst. h. 2. ut semper utilis sit servitus: quia cum nulla utilitas est, nihil valet *l. Quotiens. 15. D. h. arg. l. Et ideo 5. D. si servit. vindic. l. Ergò. 5. §. 1. D. de Serv. Rust. dior.* Unde servitus prædialis, ut pomum decerpere liceat, ut spaciari, ut cœnare in alieno possimus, imponi non potest. *l. ut pœnam. 8. D. h.* Ratio dubitandi. Vide Donell. 11. comment. 1. I. Potest sine prædio subsistere servitus, quia efficaciter constituitur ædificio, quod nondum est. *l. pen. D. h. l. Si servitus. 23. §. 1. D. de servit. urban. præd. l. Labeo. 10. D. de servit. præd. rust. cor. l. pen. D. eod. l. fin. D. si serv. vindic. l. Heredes. 25. §. contra 10. D. fam. ercisc.* II. Etiam inutilis potest constitui. *l. pen. D. h.* vel ea, quæ non in utilitate sed amœnitate consistit. Ita aquæductus *l. Hoc jure 3. pr. D. de aqua quotid. & æstiv. prospectus. l. Quotiens. 15. §. 1. D. h.* ac similes servitutes quæ ad solam amœnitatem pertinent. *l. Competit. 16. §. 1. D. Quod vi aut clar.* Vide D. Busium. in d. l. pen. D. h.

2. Vicinitatem in prædiis, quibus servitus constituta est vel quibus est acquisita, requiri jure receptissimum est. *d. l. Quotiens. 15. pr. D. 4. fin. verb. vicino inst. h.* Nec distingui oportet inter urbanas & rusticas servitutes. De rusticis sunt expressi textus in *l. Ergo. 5. §. 1. l. fin. D. de servitut. præd. rustic.* ac ratio hujus juris est mani-



manifesta: quia si vicina non sint prædia, utilitas nulla potest ad ea redundare. & ubi nulla est utilitas, ibi nec servitus. Quæ ratio cum valeat etiam in urbanis, cum & textus multi generaliter loquantur, jus aliud in urbanis dici nequit. arg. l. Illud. 32. D. ad l. aquil. & de urbanis est responsum in l. In tradendis. 7. §. 1. fin. D. Comm. præd. Vide Donell. 11. Comm. 2. Cæpoll. de servit. Urb. c. 2. n. 18. Ratio dubitandi. Ex l. si quis duas. 6. pr. Ex l. In tradendis. 7. §. 1. D. Comm. prædior. l. Et ideo. 5. l. Et si forte. 6. D. si servit. vindic. Vide Vult. 1. Iurisp. Rom. c. 63. n. 50.

3. Non est dubium, quin & testamento constituantur servitutes §. fin. Inst. h. cum legatum rectâ via transeat ad legatarium. l. Legatum. 10. D. de legat. Uti & contractus. d. §. fin. Ratio dubitandi. Non consistit obligationum substantia in eo, ut servitutem quis suam faciat, sed tantum persona personæ astringatur ad præstandum. l. Obligationum. 3. D. de Oblig. & act. Ut nec dominia aliter transeunt quam facta traditione l. Traditionibus. 20. C. de pact. ita nec servitutes, quæ res ipsas afficiunt arg. l. fin. D. h.

4. Servitutes reales ipso jure nec ex tempore nec ad tempus constitui possunt, uti nec sub conditione nec ad eam. l. servitutes. 4. D. h. Cæterum si vel tempus vel conditio adjiciatur, per pacti vel doli exceptionem occurreret vindicanti servitutem contra placita. d. l. servitutes. 4. Vide Connan. 4. Comment. 8. Donell. 11. Comm. 10. Ratio dubitandi. I. Imò & diem & conditionem recipiunt. l. Heredes. 25. §. Contra. 10. D. Famil. Erisc. II. Ususfructus admittit diem vel conditionem l. Ususfructus. 4. D. de ususfruct. Cur non ergo servitus realis? III. Ipso jure Modum ferre possunt servitutes reales. d. l. servitutes. 4. §. 1. D. h. Cur minus tempus vel conditionem, cum modus conditioni æquiparetur. l. 2. C. de his quis sub mod? IV. Cur magis dabitur exceptio pacti vel doli ob ejusmodi adjectionem, quam ipso jure defendi poterit con-



contrahens eo modo? Non enim per indirectum, & circuitum quid concedendum est, quod directio fieri nequit.

5. Servitutum realium pars in obligationem deduci non potest: quia usus earum est individuus. *l. Via itineris. 17. D. h.* Pro parte dominii nec acquiri, nec adimi posse in confesso est. *l. pro parte. 11. D. h.* Unde nec unus ex sociis potest imponere vel recte acquirere servitutem *l. unus. 2. D. h. l. proprium in fin. 5. D. Commun. prädior.* Ratio dubitandi. I. Expresse responsum est in *l. Ad certam. 6. D. h.* Ad certam partem fundi servitutem tam remitti quam constitui posse: Per partem servitutem retineri. *l. ut pomum. 8. §. 1. D. h.* II. Imò si quis eam parti constitui velit, totam acquirit. *d. proprium. 5. D. Commun. prädior. l. si pacem. 19. D. Quomadm. servit amittant.*

6. Dubitandum non est, quin servitutes præscribi possint ad exemplum rerum immobilium *l. 2. C. de servitut. & aq. l. fin. C. de longi tempor. præscript. l. Si quis diuturno. 10. D. si servit. vindicet. l. 1. §. fin. D. de aqua & aq. pluvia. l. Foramen. 28. D. de servitut. prædior. urbanor. l. apparet. 5. §. pen. D. de itiner. actuque privat.* Ratio dubit. I. Ex *l. servitutes. 12. D. h.* ubi in omnibus speciebus servitutum negatur usucapio, cuius juris ratio est in promptu; quia servitutes sunt jura incorporalia, quæ non possidentur. *l. possideri. 3. D. de acquir. vel amitt. poss. & ideo earum nulla est usucapio l. Sine possessione. 25. D. de usucap.* II. Videtur esse statuendum potius; ut cum rebus, quibus in hærent, possint usucapi. *l. sequitur. 4. §. si viam. 27. l. si aliena res. 10. D. de usurpat. & usucap.* cuius ratio est certa, quia servitutes sunt qualitates & habitus prædiorum. *l. Qui fundus re verbis. Fundus enim qualiter se habens &c. D. Quomadm. servit. amittant.* & corporibus accedunt. *l. servitutes. 14. pr. D. h.* III. Præstat distinguere inter continuas & discontinuas servitutes, Ut in illis sit usucapio, non in hisce: quia non est



est earum usus perpetuus & continuus, procedat  
 Vide Hottomann. 4. *observat.* 2. Sichard. *ad l. 1. C. h.*  
 Capoll. *de Servitut.* c. 19. IV. Satius est distingue-  
 re inter acquisitionem veræ & quasi servitutis: inter  
 utilem ex ea acquisitione actionem ac directam *l. 1. in fin.* verbis eritque ea quasi servitus: in quam rem utilem  
 actionem habemus. *D. de aqua & aq. pluvi. arcend.* *l. si quis diuturno.* 10. *D. si servit. vindicet.* *l. 1. C. de servitut.*  
 V. Cum huic rei nullum certum sive ordinarium tem-  
 pus sed immemorabile tempus præscribatur. *l. hoc jure.*  
 4. §. *Ductus.* 4. *D. de aq. quot & astiv.* Melius est definire  
 pro regula, quod servitutes non præscribantur.

7. Non ambigo, quin ad directam & veram præ-  
 scriptionem servitutum, quæ sit eo tempore, quo usu-  
 capiuntur res immobiles, sit necessarius titulus: Cum  
 enim præscriptio fiat exemplo immobilium *l. si aquam*  
*2. C. h.* eorumque jure ac regulis. *l. fin. C. de præscript.*  
*longi tempor.* etiam titulum requiri absolute est statuen-  
 dem. Cum & in immobilibus & mobilibus is desi-  
 deretur de essentia. *l. Celsus.* 27. *D. de usurpat.* *l. Nul-*  
*lo.* 24. *C. de Rei vindicat.* ac vix ubi justus non est  
 titulus, potest esse bona fides. *arg. l. fin. C. unde vi.*  
 Bona fides autem præcise ab hac re abesse nequit. *l. fin. D. Quomadm. servitut. amittant.* Vide Duaren. *lib.*  
*Coras. in d. l. servitutes.* 14. *D. h.* Ratio dubitandi.  
 I. In legibus omnibus, quæ agunt de præscriptione  
 servitutum *l. si quis diuturno.* 10. *D. si serv. vindic.* *l. 1. §.*  
*fin. in fin. D. de aquin. & aq. pluvi. arcend.* *l. 1. 2. C. h. l.*  
*4. §. 4. D. de aqua quotid. & astiv.* nulla fit mentio ti-  
 tuli, sed tantum consuetudinis & usus. II. Longè  
 est alia ratio in servitutibus quam in corporalibus re-  
 bus cum servitute quis nemo possit uti, nisi sciente vel  
 consentiente Domino *d. l. si aquam.* 2. *C. h.* à quo causæ  
 sive titulus processisse præsumitur propter scientiam  
 sive tacitum consensum. Mobilia verò vel immobilia  
 etiam ignorante domino ab alio possunt possideri. *arg.*  
*l. fin. C. de præscript. long. tempor.* Vide Donell. 11. *Com-*  
*mentar.*



*mentar.* 12. Gomez. 3. *variar. resolut.* 15. Fachin. 8. *controv.* 22. Covarr. 1. *resolut.* 17. d. 7.

8. Scientiâ autem vel patientiâ ad præscriptionem servitutum non esse simpliciter opus, est verius. Propter textum generalem in *l. fin. C. de præscript. longi tempor. l. un. C. de usucap. transform.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. si aquam. 2. C. h.* qui textus desiderat absolute scientiam: Quia per modum conditionis loquitur, *si sciente eo duxisti*: Quæ verò ita conditionaliter dicuntur, necessitatem, maxime, si per duos ablativos efferantur, habent. II. Ubique desideratur, ne clam quis utatur. *d. l. si quis diuturno. 10. D. si servit. vindic. l. 1. in fin. D. de aq. & aq. plur. arcend.* ergò ut dominus sciat: factum enim clam & ex scientia Domini opponuntur. *l. prohibere. 3. §. Clam facere, pen: & fin. ac ll. seqq. D. Quod vi aut clam.* III. Cum ignoranti non possit præjudicium creari ex alterius facto. *l. 29. D. Mandat.* nec æquum est, nec ut ex ignorantia amittat dominus rem sive servitutem suam, licet sit ignorantia juris. *l. Iuris. 7. & seq. D. de Iur. & fact. ignorant.*

9. Servitute simpliciter concessâ per prædium, id totum censetur servire. *l. Si cui simplicius. 9. D. h. l. si mihi concesseris. 21. D. de servitut. prædior. rusticor.* ita tamen, ut is, ad quem ea pertinet, suo jure civiliter utatur; non per mediam villam nec per medias vineas. *d. l. si cui simplicius.* Quapropter solet pars certa fundi assignari: quod ubi fuerit factum, reliquæ partes erunt liberæ. *l. Certo generi. 13. §. 1. D. de servitut. prædior. rust. ac portio assignata sola serviet d. l. Certo. 13. §. 1. l. sed quæ loca 23. D. eod.* Cum verò incidit quæstio, utri debeat dari electio loci per quem est dirigenda servitus: magis est, ut domino prædii servientis, ea permittatur. dummodo nulla captio legatario in servitute sit. *l. si via. 26. D. eod.* In dubio enim solet electio dari debitori arg. *l. In stipulationibus. 34. D. de Regul. Iur.* Ratio dubitandi. I. Si non sit destinata pars, per quam volue-



voluerit Dominus fundi dominantis, ei ducere iter vel viam licet. *d. si mihi concesseris. 2. D. eod. d. l. Certo generi. 15. §. 1. & §. fin.* & cum semel via est directā, non est permissum id mutare. *d. l. si cui simplicius. 9.* II. In ambiguis pactis est faciēda interpretatio contra eum, qui legem dixit & sic contra venditorem sive debitorem: quia sibi imputare debet, cur non apertius, cum posset re integra, legem dixerit. *l. veteribus. 39. D. de pact. l. Labeo. 21. l. Cum in lege. 33. D. de contrah. emptian.*

*Ex tit. D. de Servitut. prædior.  
urbanor.*

10. Prædia non loco, sed materia, qualitate, usu distinguuntur. *l. Urbana. 166. l. Urbana. 198. & ibi Goedd. D. de verbor. significat. l. si prædium. 16. C. de præd. & aliis reb. minor. sine decret. non alien. l. 1. D. Commun. prædior. §. 2. Inst. h. Vide Donell. 11. Comment. 4 Marc. à Lyclema. Membran. 8. Ratio dubitandi. I. Stabula, quæ non sunt in continentibus ædificiis, accensentur, si in oppidis habeantur, prædiis urbanis. *l. Eo jure. 4. §. 1. D. In quib. caus. pign. vel hypoth. tacit. contrahat.* II. Prædia sequuntur publicum jus loci, tanquam suum principale: Ita in urbe dici non possunt rustica, nec quæ ruri sunt urbana. Non enim destinatio privati jus rerum locique publicum turbare potest.*

11. Servitus altius tollendi, servitus urbana proprie, *l. Urbanorum. 2. pr. D. h. duobus modis constituitur.*  
1. Cum quis cogi potest ad certam altitudinem ædificare, Gothefred. *in d. l. Urbanorum 2. verbi altius.*  
2. Cum alicui est concessum contra vel præter communem statuti regulam altius habere ædificium: primo altius tollitur jure servitutis, posteriori jure dominationis. Ratio dubitandi. I. Altius tollendi non est urbana, sed rustica servitus. *l. Rusticorum. 2. D. de servit. prædior. insticor.* II. Non potest talis dari Servitus ut quis



quis cogatur altius tollere : Cum servitutum non sit ea natura , ut quis aliquid faciat , sed patiatur aut non faciat. *l. Quotiens. 15. §. 1. D. h. l. Et si forte. 6. §. Etiam. 2. D. si servit. vindic. l. 1. §. fin. vers. Non ergo. D. de aqua & aq. plu. ar. end. III. Altius tollendi non potest jure servitutis constitui , cum naturaliter cuiusque sit liberum ædificare ad eam , quæ ei placuerit , altitudinem. *l. si in adibus. 8. & sequent. in fin. C. de servitutib. & aqua.**

12. Servitutes urbanae Tigni immittendi , Oneris ferendi , Projiciendi , sunt distinctæ. Tigni immittendi servitus competit ei , cui trabem vel quid aliud , quo sedes contignantur , licet immittere in alienum parietem vel aliam partem prædii alieni. *l. Urbanarum. 2. l. Hoc , quod dictum. 25. l. Eius. 36. & seq. D. h. Oneris ferendi competit ei , cui est ius alieno parieti vel columnæ vel alteri parti prædii vicini imponere parietem vel quod aliud onus ad prædii urbani commodum. d. l. sicut. 8. pr. Species hæ & altere distinguuntur. 1. Qui oneris debet , ipse cogi potest ad reficiendum id , cui onus incumbit. *l. Et si forte. 6. §. Etiam. 2. D. si servit. vindic.* ita tamen , ut futura ædificiorum ejus , cui servitus debetur , quandoque partes reficiatur , ad eum , cui debetur , pertineat. *l. sicut. 8. pr. D. eod. si servit. vindicat.* verum is , cui Tigni immittendi debetur , id juris habet , ut alter cogatur suscipere Tignum & nihil facere vel reficere. *d. l. sicut. 8. §. Distant. 2.* 2. Non requiritur de essentia in Oneris ferendi , ut onus in prædio dominante requiescat : in tigni immittendi unique *l. Malum. 242. §. 1. & ibi Gœdd. D. de Verbor. signifc.* Projiciendi competit ei , cui est ius sue domus partem provehendi vel protendendi supra alterius domum vel aream sive alium locum , ita ut nusquam requiescat in vicini prædio. *d. l. Malum. 242. §. 1. ubi Alciat. Forner. Gœdd. de Verbor. signifc. Coraf. 3. Misc. c. 25. n. 5. & seqq.* quale est Manianum *d. l. 242. §. 1.* cujus mentio fit in *l. Prætor. 2.**

D d

§. Cum



§. Cum quidam 6. D. ne quid in loc. publ. Huic projiciendi servituti affinis est protegendi, quæ ad projiciendi instar speciei ad genus se habet, competens ei, qui jus habet projiciendi certas partes ad suarum ædium protectionem adversus imbres aliaque, quæ ædibus ullo modo nocere possunt. Ratio dubitandi. I. Qui alienum tignum recipit, etiam onus consequenter recipit; cum, qui jus tigni immittendi habet, possit supra tigna immissa ambulatoriam porticum facere, superque eum parietem, in quem immisum est, columnas struere, quæ tectum porticus ejusque onus sustineant, imponere. l. sicut 8, §. Competis. 1. D. si servitus vindic. Si autem certum sit eum quoque onus recipere, cogitur dominus prædii servientis reficere parietem, in quem immisum est, l. Et si forte. 6. §. Etiam de servitute. D. eod. l. Eum debere. D. h. II. Iusta quoque ratio suadet, ut qui servitutem immittendi debet, cogatur reficere: quia, qui concedit servitutem simul promittit se facturum in suo ea, sine quibus servitutis usus nullus est, uti notum est: Atqui sine refectioe parietis non potest servitutis immittendi esse ulla utilitas, quia sublato pariete omnia immissa & imposita corruunt. III. Etiam mæniana immittuntur l. servitutes. 20. D. h. non ergo ea possunt referri ad projiciendi, tanquam speciem distinctam ab immittendi.

13. Si quis citra jus servitutis immisum quid à vicino in suum prædium vel onus impositum inveniat, potest id propria autoritate destruere ac tollere l. Quemadmodum. 29. §. 1. vers. aliud est dicendum. ibidem Gloss. & DD. Communiter D. ad l. aquil. Cujac. 16. Observ. 12. Cæpoll. h. de servit. præd. urban. c. 3. n. h. 8. Coras. in l. 1. n. 62. D. de servitut. Ratio dubitandi. Non licet vel minimum facere sine Judicis autoritate l. Extut. 13. D. de eo quod met. causa: cum idcirco vigor judiciorum jurisque publici tutela in medio sit constituta, ne quis sibi permittere valeat ultionem ullam. l. nullus. 14. C. de Iudic. l. Non est singulis. 76. D. de Reg. Jur. hinc



hinc recepta est regula, non permitti ab executione facere initium. *l. 1. C. de Execut. rei judic.* Nec obstat, quod videatur prædii servientis dominus id in suo facere, cum quod inædificatur, cedat ei, cui inædificatur ut solet cedere adjunctum subjecto. *l. adeo. 7. §. 12. D. de acquir. rer. domin.* Nam qui immisit vel imposuit, jure servitutis, quam sibi putabat competere, hoc fecit: id verò, quod jure servitutis imponitur vel immittitur, non cedit domino prædii, cui immissum vel impositum est.

14. Sunt servitutes stillicidii avertendi & non avertendi separatæ. Avertendi est, per quam est jus aquam in tectum cadentem, in ædes, cloacam vel aream vicini derivandi. *l. Urbanorum. 2. D. h.* Proprium est huic servituti, quod, qui eam habet, altius quidem possit tollere sed non demittere inferius & deprimere ædificium. per textum & rationem in *l. Servitutes. 20. §. stillicidium, 5. D. h.* Licet autem ædificium, cui hæc debetur servitus, sit sublatum, non tamen tollitur si fuerit eadem specie & qualitate repositum. *d. l. servitutes. 20. §. si sublatum. 2. Cæpoll. h. e. 28. n. 6.* Non avertendi est jus, quo vicinus stillicidium suum ab ædibus vicini avertere prohibetur *d. l. 2. D. h.* usum hæc servitus habet non exiguum. Vide Donnell. *11. comm. 5.* Ratio dubitandi. I. Absurdum est, ut qui habet avertendi non possit inferius demittere ædes: eo enim modo fieret, ut stillicidii servitus esset planè inutilis dominanti prædio, eaque ipsa, quæ exigui est momenti, totam domum dominantem faceret servientem. II. Non avertendi jus cuilibet naturaliter competit: non ergo dici potest servitus.

15. Differunt servitutes altius non tollendi & luminibus non officiendi: item luminum, prospectus, ne prospectui officiatur. Altius non tollendi est jus, quo non licet vicino altius tollere, sive officiat luminibus, sive non. Ne luminibus officiatur est jus, quo vicino nec altius tollendo, nec alio modo



viridariis, arboribus prohibitum est obstruere & impedire lumina, possumusque non tantum luminibus officere altius tollendo, sed & deprimendo *l. qui luminibus. 11. l. Si arborum. 17. §. Interdum, 2. D. h.* Luminum est jus, quo vicinus cogitur nostra lumina, nostras fenestras per quas lumen haurimus, calumque intuemur *l. lumen. 16. D. h.* excipere in suum vel communem parietem. *l. lumen 4. l. Eos, qui jus. 40. D. h.* Plenior itaque est servitus ne luminibus officiatur, uti apparet ex *l. Si servitus 23. D. h.* Prospectus est jus, quo in vel per certum locum prospicendi facultas est. Prospectui ne officiatur generalius potest accipi pro ea, qua constituitur jus, ne liceat impedire prospectum in quemcunque locum. Vel dici potest *Prospectus* esse, cum id agitur ut quis habere possit jus prospiciendi, quod antè non habebat vel commodè habere poterat. Ne verò *prospectui* officiatur esse, cum hoc agitur, ut nullum possit objici obstaculum prospectui, quo quis utebatur. Id verò certum est, quod, qui sibi prospectus servitutem comparavit, per consequentiam hoc juris simul adeptus sit, ne vicinus eum offendant. huc faciunt textus in *l. Aedificia. 12. l. Inter. 15. & seq.* Vide Cypoll. *h. c. 34. n. 3.* Coras. in *l. 1. D. de servit. n. 37.* Ratio dubitandi. I. *Alius non tollendi* servitus est eadem cum ea, quæ est, *ne luminibus officiatur*; quia cum imponitur servitus, ne luminibus officiatur, hoc adepti videmur, ne jus sit vicino invitis nobis altius ædificare. *l. Luminum. 4. vers. cum autem D. h.* II. *Luminum & ne luminibus officiatur*, promiscuè accipiuntur. Ita in *l. Inter. 15. & seq. D. h.* servitus *ne luminibus officiatur* dicitur *luminum* vel *Lumen*. Huc facit *l. si servitus. 23. D. h.* Vide Donell. 11. *Comm. 5.* Cujac. 17. *Observ. 35.* III. Non potest distinctio dari solida & realis inter *prospectum* & *ne prospectui officiatur*, est enim utriusque idem effectus, eadem vis, idem finis. Vide Donell. 11. *Comment. 5.* Duaren. *lib. 1. disput. 6. 33.* Robert. 4. *Sentent. 7.*

16. Suum



16. Suum parietem aperire, in eo lumina vel fenestram, ex qua in alienum prospiciat, habere suo jure, hoc est vicinis refragantibus, cuiuslibet permissum est. Non enim est denegandum, ut quis in suo non possit facere, quod sibi conducere putat modo in alienum nihil immittat. *l. sicut autem. 3. §. Aristo. §. versic. In suo enim. D. si servit. vindicet. Vide Donell. 11. Comment. 5. Connan. 4. Comment. 10. Cæpoll. b. t. c. 62. D. Tim. Fabr. disp. 15. th. 6.* Si verò alicui ex vicinis nimis id molestum videatur, is poterit in suo ædificare vel quid collocare, quod impediatur prospectum. Ratio dubitandi. I. Nequaquam id concedendum est, vel ad lumen vel prospectum, cum nemo re sua uti possit ac debeat, ut molestia afficiat alios. *arg. l. sicut. 8. §. aristo. 5.* II. Fenestram habere est species servitutis. *l. Inter. 15. & seq. D. h. Cæjus in fragm. tit. 19.* Non ergo quilibet suo jure sibi eam parare potest: quandoquidem jura non permittunt, ut quis utatur servitute sibi non constituta ab alio. *arg. l. altius. 8. C. de servitut. & aqua.* Et sanè libertas vicini, in cuius locum prospectus ex fenestris alienis patet, non parum imminuitur, quotiens is in aream vel hortum prodiens emissit is undiquaque oculis, qui in ipsum porriguntur, latenter cingitur, ac sæpè facta & res ejus produntur: Hinc receptum est jure, ne quis in sua area ædificet, nisi legitimo intermisso spacio. *l. Impp. 14. D. h. Spacium vero illud est duodecim pedum. arg. l. Ex quo pace. 12. §. 1. C. de edific. privat.* III. Prohibentur fenestræ luciferæ & prospectivæ. *d. l. Ex quo pace. 12. §. 1. vers. si enim hoc liceat. Vide Cujac. 1. Observ. 31. Duaren. 1. disp. 33. Besold. in delib. iur. ex lib. 1. D. n. 12.* IV. Annon præstaret controversiam hanc sic decidere, ut liceret quidem luminis causa aperire parietem sed non ob prospectum, & si ob lumen aperiendus esset, ut inter infimam partem fenestræ & pavementum sit spaciū sex pedum. Ab hac decisione non videtur multum abludere consuetudo.



*Ex tit. D. de servitut. prædior.  
rusticor.*

17. Nemini permissum est ire per alterius fundum nisi ei, qui servitutem talem habet. *l. Divus. 16. D. h. l. per agrum. 11. C. de servit. & ag.* nec quis potest cogi vendendum ad iter per suum fundum: *l. 11. C. de cont. Emt. l. 16. C. de jure delib.* Ratio dubitandi. I. Licet Thesaurum effodere invito domino, modo de damno infecto caveatur. *l. Thesaurus. 15. D. ad Exhibend.* ergo & in alienum prædium ire. II. Imò potest quis cogi, ut vendat iter. *l. Si quis sepulchrum. 11. D. de relig.* Vide Cæpoll. *h. n. 22. & seqq.* Coras. in *l. 1. n. 77. & seqq. D. de servitut. DD. in d. l. per agrum. 11. C. eod.*

18. Iter est servitus & quidem rustica, qua est constitutum jus eundi, ambulandi hominis per fundum alienum. *l. 1. vers. Iter. D. h.* Ire autem dicitur & qui vehitur sella aut lectica. *l. Qui sell. 7. D. h. vel equo. l. Inter. 12. D. h. vel navi:* cuique est iter concessum, potest fodere, substruere, fabros & mercenarios in fundum inducere. *l. Refectionis. 11. §. fin. D. Commun. prædior. l. si iter. 10. D. de servitut. ex ratione l. 2. D. Iurisdict.* licet eidem gradus, clivos facere: licet & demoliri, quod iter impedit. *d. Servitutes. 20. §. 1. D. de servitut. præd. urban.* Ratio dubitandi. I. Iter non est servitus. *l. D. servitutibus. 2. §. Recte Neratius. 2. vers.* Namque sciendum est. *D. si servit. vindicet.* & rectè: generatim enim est traditum, quod servitus eundi, spaciandi, ambulandi non possit constitui. *l. ut pomum. 8. D. de servitut.* II. Iter est servitus personalis. *l. pen. D. de servit. legat. l. plenum. 12. §. 1. D. de usu & habitat.* Est enim ad usum personæ tantum: & definitio itineris facit mentionem hominis. III. Iter est servitus non rustica, sed urbana *d. l. Servitutes. 20. §. 1. D. de servit. præd. urban. l. Iter. 14. D. commun. prædior.* IV. Non it, qui



it, qui equo vehitur: quia jumentum non ad iter sed actum pertinet *d. l. 1. versic. Iter. vers. actus: D. h.*

19. Actus est jus agendi vel jumentum vel vehiculum. Itaq; qui iter habet, actum non habet; qui actum habet & iter habet, etiam sine jumento. *d. l. 1. actus. d. l. Qui sella. 7. versic. Qui actu. D. h.* Potest is autem, qui actum habet, ire sine jumento non tam jure servitutis specialis, quam ex consequentia: quia amplius in actu est. *l. non debet. 22. l. In eo. 110. D. de Reg. Jur.* Vide Donell. 11. *Comment. 6. Duaren. 1. disput. 31. Cujac. 22. Observ. 35. Marcum à Lydem. 3. Membran. Eclog. 12.* Ratio dubitandi I. Qui ad iter egit & non obtinuit & postea ad actum agit, dicitur aliud petere: *l. Si mater. 11. §. si quis iter petierit. 6. D. de except. rei judicat.* Itaque si aliud sit iter, aliud actus, non potest iter esse in actu. II. Is demum habet actionem de servitute actus, qui actum habet sine itinere *l. loci. 4. §. 1. D. si servit. vindic.* III. Si iter in actu esset nulla distinctio daretur inter actum & viam: cum via consistat itinere & actu tanquam partibus viam constituentibus. *l. Et per jusjurandum 13. §. 1. in fin. D. de acceptilat.* IV. Conveniens est, ut singulis servitutibus suæ sint & certæ formæ quæ eas constituent, & absurdum, ut nimis confuse una sub alia comprehendatur. V. Actus est, cum non est vehiculum. *l. si tam augusti. 13. D. de servitut. ac malè vehiculum agi dicitur.*

20. Via est jus eundi & agendi & ambulandi *d. l. 1. versic. via est. D. h. pr. versic. via. Inst. h.* Nam & iter & actum & se via continet. Se continet, id est suas proprietates. 1. quod latitudinem certam habeat ex lege. *l. via latitudo. 8. D. h.* 2. quod jus vehundi complectatur absolute. 3. quod simul contineat jus hastæ ferendæ, lapidis tignive trahendi. *d. l. Qui sella 7. D. h.* Itaque certum est, in via esse iter & actum, tanquam speciales servitutes. Vide Duaren. 1. *disput. 31. Cujac. d. Observ. 35. Coras. ad d. l. 1. num. 99. & seqq. D. de servitutib.* unde, si convenerit, ut quis viam sine itinere habeat

Dd 4

non



non valebit conventio, ut quidam opinantur; verum mihi id non placet, cum via distinctam habeat essentiam, & suas proprietates, de quibus ante. Ratio dubitandi. I. Non est conveniens viæ definitio, quia eadem & actui tribui potest. II. Præstaret pro eundi, legi, *vehundi*. Via enim quasi vehia à vehendo. D. Aithuf. l. *Dicolog.* c. 12. Deindè verbum *eundi* malè hic positum, cum post *agendi* addat } Cuius in d. l. & *ambulandi*. Sin autem, *vehendi*, legatur, via hæc tria continet. 1. Per verbum *vehendi*, se ipsam. 2. Per *agendi*, actum. 3. Per *ambulandi*, Iter. Id optime respondet verbis sequentibus: *nam & Iter & Alium & Se Via continet.* III. Imò videtur non valere pactum, ut quis viam habeat sine itinere vel actu, hoc est, non possit ire sine jumento vel possit vehi, lapidem trahere, rectam hastam ferre, ire, sed non agere: quia pacta contra essentiam & naturales proprietates rerum nullius sunt momenti tanquam remota à jure communi ejusque legitimo ordine. l. *Iurifgent.* 7. §. 7. §. *Et generaliter.* 16 l. *si tibi decem.* 17. D. *pen.* D. d. *pact.* l. *nec ex solemn.* 27. D. *de Reg. Iur.* Vide Donell. 11, *comment.* 6.

21. Si quis fundum, confinibus undique prædiis non servientibus, circumdatum habeat, eumque non possit adire, compellet iudex proximum confinem, ut aditum concedat. *arg. l. Testatur. pen.* D. *si servit. vindic.* l. *pen.* D. *de servit. prædict. urbanor.* l. *servitum.* 44 §. *fin.* D. *de legat.* 1. l. *Damnus.* 13. §. 1. D. *de usu & usufruct. legat.* Publicè enim expedit, ne cui rei suæ usus int. reat: præcipuè id in prædio rustico admittendum est ob favorem agriculturæ. Vide Bocer. *class.* 5. d. *sp.* 8. *Thes.* 23. ubi allegat Mansuer. & alios. Ratio dubitandi. I. Sine lege loqui erubescimus *Novell.* 18. c. 5. Nulla est lex, quæ confini proximo talem necessitatem vendendi imponit: leges enim suprà allegatæ ad hanc rem non pertinent,



cum specialem habeant rationem: nam loquuntur de legato usufructu ac præsumpta voluntate, voluisse censeatur testator, ut eo casu daretur ad prædia usufructuaria aditus. II. Obstat generalis regula: Nemo tenetur invitus rem suam vendere, vel onus suis rebus imponere. *l. Invitum 11. l. Invendit 13. Et seq. C. de cent. Emt.* III. Imputet sibi, cur tale prædium sibi comparaverit. *arg. l. factum. 155. D. de reg. Jur.* IV. Potest inveniri alius hujus rei exitus: locet is, qui talem habet fundum, proximis, qui confines habent agros.

22. Aquæductus est servitus realis rustica, ex qua nobis est jus per fundum aut fossam alienam ducendæ aquæ vel nostræ ut ab ea liberetur nostrum prædium, vel alienæ ad irrigandum nostrum fundum vel adaquanda pecora. *pr. in fin. Inst. h.* Cui verò concessus est ductus suæ aquæ, in suum prædium nequit recipere alienam exonerandam, & cui alienæ concessus est ad utilitatem sui prædii, nequit alteri aquam concedere. *l. 1. §. Illud. 15. D. de aqua quotid. & asliv. l. Ergo. §. in fin. l. Qui duo. 29. l. Cum essent. 33. §. 1. D. h.* Nemini enim est permis- sum aliter uti servitute quam ad utilitatem sui prædii. *dd. ll. nec constitui potest fructus servitutis. d. l. Cum essent. 33. in fin.* Ratio dubitandi. I. Aquæ- ductus est servitus urbana. *l. Si ego. 11. §. 1. D. de public. in rem act.* II. Aquæductus est servitus per- sonalis, quæ sine prædio consistit. *l. Lucius. 47. D. h.* III. Cum est constitutus aquæductus, is inservit commodo Domini prædii dominantis: quocirca & idem dominus eo tanquam proprio suo jure & aqua sua uti potest & aliis eam concedere. *l. Rusticorum. 2. §. fin. D. h.* Est enim domino permissum de rebus suis disponere pro lubitu. *l. in re mandata. 21. C. Mandat.* IV. Id verè dici posset, quod si sufficiens sit aqua omninò id permittendum sit: nec enim invidendum

D d s

est



est domino prædii dominantis, ut fructum aliquem capiat, modò aquam non nimium exhauriat, & domino prædii, ex quo est aqua, non noceat: Æquitas enim suggerit etsi jure deficiamus, ut concedatur id quod alicui prodesse possit & alteri non noceat *l. In summa. 2. §. Item Vanus. 5. in fin. D. de aqua & aqua plur. arcend.*

*Ex tit. D. Quemadm. servit.  
amittantur.*

23. Interitu prædii simul & ipsa servitus tollitur; quia sine prædio esse nequit. *§. pen. Inst. de servit. prædior. rust. & urban.* Quid dicendum, si prædium restituitur? etiam servitutem restitui est verius. *l. Servitutes. 20. §. si sublatum. & ibi Costal. 2. D. de serv. præd. urban. l. Certo generi. 13. l. Et Attilicinus. 35. D. de serv. præd. rust. l. Si locus. 14. D. h. Vide Donell. 11. comm. c. fin. Arum. Exercit. 5. Thes. 15. Ratio dubitandi. I. Sublato corpore, omne jus interit & qualitas rei. *l. 2. D. de usuf. II. Obstare videtur textus in l. si ager. 23. & seq. D. quib. mod. usuf. amitt. Vide Bocex. class. 5. disp. 8. Thes. 71. Wessenb. in paratit. l. h. n. 4.**

24. Confusione amittuntur servitutes. Fit verò confusio, cum idem utriusque prædii dominus esse cæperit. *l. 1. D. h. undè, & si socii in commune emant fundum qui communi prædio serviebat, servitus extinguitur. l. Si communi. 27. D. de servit. prædior. rusticor.* Nec enim res propria nobis servire potest. *l. Vni frui. 5. pr. D. si usuf. petat. l. In re communi. 26. D. de servit. prædior. urbanor.* Quocircà, si fuerint confusæ servitutes, & res ipsæ post vendantur, vendentur liberæ, si nihil sit dictum. *l. si quis ades. 30. D. de servit. prædior. urban.* Servitutes verò non tolluntur confusione, cum quis pro parte est dominus factus; in totum enim quoad illam partem retinentur. *l. ut pomum. 8. §. 1. D. de servit. d. l. si quis ades. 30. §. 1. Pariter, si per plures*



plures fundos habeam servitutem, ac summum & medium, interjectis item & aliis, mihi comparaverim, nulla fiet confusio *l. si cum servitus. 15. D. h. l. Triapradia. 31. D. de servit. rust. predior.* Ratio dubit. Si translata sint pradia in alios, reviviscunt servitutes, malè ergò supra positum, libera ea vendi. Nominatim enim responsum *in l. Si ei, cuius. 9. D. Commun. predior.* Si ei cuius pradium mihi serviebat, heres extiti, & eam hereditatem vendidi tibi, restitui in pristinum statum servitutem oportere: & *in l. Papinianus. 18. D. de servitutib.* In omnibus servitutibus, quæ confusæ sunt per aditionem, responsum esse doli exceptionem, nocituram legatario, si eas non patiat iterum imponi. Et *in l. venditor. 2. §. Et si servitutes. 19. D. de hered. vel act. vendit.* si servitutes sint amissæ per aditionem hereditatis, ex vendito venditorem posse experiri adversus emptorem, ut servitutes ei restituantur. II. Onera realia res comitantur *l. Rei annuariae. 2. & fin. C. sine gons. vel reliq.* & non attendi oportet, à quo possessæ fuerint: Condicio enim personæ possidentis non immutant qualitatem & conditionem rerum: *l. via constitui. 23. §. si fundus. 2. D. de servit. pred. rusticor.* qualitas verò rerum maximè est servitus.

25. Non utendo quoque amittuntur servitutes *l. Nam satis 6. §. 1. vers. & sibi quisque dominorum verbis: sibi non utendo deperdit. D. h.* per lapsum decennii inter præsentes, vicennii inter absentes. *l. Sicut 13. & seq. C. de servit. & aqua.* Est autem aliquod discrimen inter urbanas & rusticas. Hæ sola cessatione intereunt, nec in iis opus ullo facto illius, qui præscribit. *l. partem. 19. §. 1. D. h.* Illæ verò non aliter, quam si factum ejus, cuius pradium servit, accedat: ut si quid novi fecerit, ex quo possit constare de interpellatione possessionis ususfructus. *l. Hac autem jura. 6. & seq. D. de serv. pred. urban. l. si quis alia. 18. §. 1. D. h.* Vide Donell. 11. *Comm. c. fin.* Bocer. *d. class. 5. disp. 8. Th. 70. Connan. 4. Comment. 12. n. 6. 7.* Ratio dubirandi.



di. I. Haftenus non potuit dari iusta differentiae ac firma satisfactio, ob quam aliter jus sit dicendum in urbanis quam in rusticis. Praeceptum verò cui ratio non est, assumi pro lege nequit. *l. Quod non ratione. 39. D. de leg.* Varietas nimia rationum observari potest in traditis ab Accursio ad *l. haec autem. 6. in verb. tuas. D. de serv. praed. urb.* Donell. *d. loc.* Coras. in *l. servitutes. 14. n. 42. D. de servitut.* & ibid. Forcatul. *n. 23.* quocirca nonnulli, cum diffidant posse inveniri ullam, confugiunt ad Asylum Iuris, intima non valentibus rectè percutari erectum à Icto Juliano in *l. Non omnium. 20. D. de legib.* II. Videtur tota haec causa decidi in *d. l. sicut 13. C. de servit.* ubi Impr. idem in rusticis vult observari quod in urbanis & contra adeoque omnem differentiam sustulit. III. Imò non utendo non possumus amittere servitutes *l. Et atsilicinus. 35. D. de servit. praed. rustic. l. Iter. 4. D. h. l. viam. 2. D. de via publ.* Id autem certissimam habet rationem, quia ea quæ sunt meræ facultatis, non sunt subiecta præscriptionum juri

## EXERCITIUM XXVIII

Resp. HENRICO à GERWEN,  
Lugdunensi Batavo.

*Ex tit. D. si quadrup. pauper.  
fecisse dicatur.*

## THESIS PRIMA.

Generaliter actio de pauperie locum habet, quoties quadrupes, non fera, contra naturam mota feritate pauperiem dedit. *princ. Inst. h.* Ita quidem, ut, etiamsi ex morbi dolore sit concitata & nocuerit, hæc actio jure optimo intentari possit. Sin autem secundum naturam damnum intulerit, depascendo scilicet



licet gramina, alio iudicio agendum erit vel proprio de pastu ex l. 12. *tabb.* si nullius factum accesserit vel ex l. Aquilia l. *fin.* D. ad l. *aquil.* si scilicet impulsiva fuerit, vel aliud factum sive culpa hominis accesserit. Bald. in d. l. *fin.* C. vel præscriptis verbis, cum quis glandem, quæ ex aliena arbore cecidit in suum fundum, immisso pecore depascit l. *Qui servandarum.* 14. §. *fin.* D. de *prescript. verb.* Ratio dubitandi. I. In actione si quadrupes pauperiem, non de cicuribus, sed & de fera quadrupede agitur directio l. 1. §. Et generaliter. 7. verbis: *fera mota.* D. h. Malè ergò ad non feram tantum hæc actio restringitur. II. Non est necesse, ut contra naturam quadrupes noceat; cum, etsi secundum naturam suam quid agat in detrimentum alterius, sit huic actioni locus: ita de equo naturâ suâ calcitrando, de bove cornu petere solito, qui naturali virio cornu petendi laborat, responsum est in d. l. 1. §. *Itaque.* 4. D. h. III. Cum dolore quadrupes est concitata, cessat hæc actio. d. l. 1. §. Et generaliter. 7. verbis: *Ideo que si dolore concitatus equus calce petierit, cessare hanc actionem.* IV. Non agitur ob gramina depasta ex l. Aquilia tunc tantum, cum impulsiva est quadrupes, sed omni casu; etiam cum non est impulsiva: quandoquidem d. l. *fin.* C. ad l. *Aquil.* est generalis & non distinguit. V. Cum quis depavit fructus, qui ex aliena arbore ceciderunt in suum fundum, datur actio ad exhibendum. l. *Iulianus.* 9. §. 1. D. ad *Exhibend.* Adco ut actio præscriptis verbis, cujus sit mentio eo casu in d. l. *Qui servandarum.* 1. §. *fin.* non possit exerceri; cum ei non datur locus, nisi omnibus aliis, quæ ex iure civili descendunt, deficientibus. l. 1. 2. 3. D. de *prescript. Verb.*

2. Non est permittum de iure civili alienam pecudem deprehensam in fundo nostro includere; sed oportet vel eam abigere sine Domini damno vel dominum admonere, ut eam recipiat l. *Quintus* 39. §. *Quamvis.* 1. D. ad l. *Aquiliam.* Si verò de domino non con-



constet, magis est, ut custodiatur, donec possit sciri, ad quem pertineat, testandæ ejus rei causa *arg. l. Capite quinto. 25. D. ad l. Iul. de adulter.* Ratio dubitandi. I. Imò & jure civili retineri potest, quandiu dominus damnum resarciverit, vel saltem caverit. Ita, si ratis sit delata vi fluminis in agrum alterius, cavendum est & de præterito & de futuro damno. *l. Celsus scribit. 5. §. sed & si ratis. 4. D. ad Exhibend.* Idem probatur per *l. Hoc amplius. 9. §. 1. D. de damn. infect. l. Ratis. 8. D. de incend. ruin. & naufrag.* II. Si posset Dominus pecoris id recipere & cogeretur is, cui damnum est illatum, restituere, antequam vel damnum resarciret vel caveret, injuria summa inferretur ei, qui damnum sensit: cum leges omnes magis, ut quis incumbat rei quam actionem in personam moveat, expedire doceant. *§. Vnde constat. 14. D. de Oblig. q. ex delict. nasc. l. Plus cautionis. 25. D. de regetur.* ac nemini possessionem sive detentionem auferant, dominoque nolint restitui rem suam vel jus suum, antequam ea, quæ absunt detinenti quæque liquida sunt, sint soluta à Domino vel illiquidorum nomine sit cautio præstita, *arg. l. Adeo. 7. §. Ex diverso. 12. vers. D. de acq. rer. domin. l. statuliber. 5. D. de statulib. l. 1. §. 11. D. de Collation.* III. Videtur denique textus *d. l. Quintus. 39. §. Pomponius 1.* male hætenus acceptus & intellectus: Non enim negat retentionem fieri posse, donec vel re vel cautione satisfactum sit ratione damni illati per pecus, sed prohibet tantum inclusionem, perquam scilicet ex fame pecus posset interire, vel quæ aliter noxia esset & pecori & ejus domino. Quod eo magis admittendum est, quia locorum Consuetudines, quæ optimè leges interpretantur *l. 37. D. de legib.* retentionem admittant.

Ex



*Ex tit. C. & D. de l. Aquil.*

3. In l. Aquilia refarciri solet eodem modo damnum, five dolo five culpa illatum. §. *ac ne is quidem*. 3. *vers. nam alioquin*. *Inst. h.* Extrinsecus verò ob dolum agitur. Si ergo per dolum sit interfectus servus, potest non tantum ex l. Aquilia sed & publico iudicio ex l. Cornelia agi: ita quidem, ut neutrum iudicium alteri præjudicet. *l. Inde Neratius*. 23. §. *si dolo*. 9. *D. h.* Culpam verò hic non tantum latam, quæ solet dolo comparari, sed & levem ac levissimam accipimus. *l. In lege*. 44. *D. h.* Non verò satis manifestè decisum Iure, an ob levissimam culpam in omittendo sit danda actio ex hac lege, & consequenter, an ob levissimam culpam possit agi ex h. l. contra depositarium ac similes, qui de lata culpa vel qui de levi ac lata tantum tenentur. Respondeo negativè: cum lex Aquilia, factum, quod in omissionis culpam non ita cadit, desideret. *pr. junct. §. Capite tertio* 13. *Inst. h. t. t. D. h.* Omissio quidem & negligentia l. Aquiliâ punitur, sed non ea, quæ ad culpam levissimam spectat, nisi agatur de illis, qui peritiam alicujus rei aut robur profitentur, uti sunt Medici, Obstetrices, de quibus. *l. Qua* 7. §. *fin. & l. Item si* 9. *D. h. junct. l. Idem. juris*. 8. §. 1. *D. h.* Muliones, de quibus *d. §. 1.* Nautæ, de quibus. *in l. Quemadmodum. §. Item labeo. vers. planè si culpa. D. h.* ac arbitror non posse contra depositarios & similes agi ob levissimam culpam ex l. hac: Siquidem enim contractui iisque, quæ ex natura contractus sunt præstanda, satisfactum sit, ulterius quæri non debet. Huc facit textus *in l. Si vendit*. 11. *D. de peric. & commod. rei vend. l. Si putator*. 31. *D. h.* Ratio dubitandi. I. Imò & in omittendo ob levissimam culpam agere licebit, propter generalitatem textus *in d. l. In lege* 44. *D. h.* II. Nunquam ullius negligentia vel facti, ex quo alius damnum sentit per injuriam, debet esse impunitas: Factum enim



enim cuique suum, non alteri sive adversario nocere debet. *l. Factum. 155. D. de Reg. Iur.* neque alteri per alterum iniqua conditio est inferenda. *l. 74. D. de Reg. Iur.* Nec in omissione negari potest esse factum; cum is qui non facit id quod facere debet videatur facere *D. Buf. in l. si servus. 27. n. 2. D. h.*

4. In eo, qui confessus est falso hominem se occidisse, si postea paratus sit ostendere hominem esse vivum, cessat aquilia. *l. Inde nentius. 23. §. fin. D. h.* Ea enim, quæ simulatè sunt concepta ac dicta veritati non præjudicant. *l. l. & r. r. C. plus valere quod agit.* Si verò postea nequit docere eum esse in vivis, & constat eum esse occisum, licet ignoretur autor, tenebitur confessus de occiso. *d. l. Inde neratius. 23. §. fin.* cuius legis hic est sensus, quod actor ex *l. aquilia* non debeat probare adversarium occidisse, si is est confessus, sed oporteat hominem esse occisum licet, non sit occisus à confesso sed ab alio. *l. Si is, 4. D. de confess.* Ratio dub. I. Qui est confessus se interfecisse tenetur de occiso, sive ipse sive alius occiderit, sive quis sit occisus sive non, secundum effatum Davidis: *Cedis tue causa est super caput tuum: nam os tuum est testatum contra te. 2. Samuel. cap. 1. v. 16.* Idem expressi textus nostri juris confirmant. Hinc *in l. Proinde. 25. §. fin. D. h.* inquit Ulpianus: notandum, quod in hac actione, quæ contra confitentem datur, iudex non rei iudicandæ sed æstimandæ detur. Hinc *Impp. in l. si quis in hoc genus. 10. verbis: in convictos seu confessos reos C. de Episcop. & cleric.* convictos & confessos pro iisdem habent, ut & *in l. Servos 8. verbis: confessionibus testium aut propriis docebuntur. C. ad. l. Iul. de vi publ. & priv. Et in l. Qui sententiam. 16. C. de pæn.* II. Ex Confessione sola non est quis condemnandus: Divus enim Severus rescripsit, confessiones reorum pro exploratis facinoribus haberi non oportere, si nulla probatio religionem iudicantis instruat. *l. 1. §. Divus. 17. D. de Questionib.*

5. Si



5. Si plures in turba rixati sint & pugnauerint, unusque sit interfectus, nec appareat cuius ictu perierit, omnes de occiso tenebuntur, & si cum uno agitur, reliqui non liberabuntur. *l. Item mala. 11. §. Sed si plures. D. h.* Ratio dubitandi. I. Nimis est durum, ut ob unum homicidium multi puniantur qui non interfecerunt & quorum aliqui certò sunt innocentes, ut puta de quorum dolo non constat. Satiùs verò est in tam gravi causa nocentem dimittere quam innocentem condemnare *l. Absentem. 5. D. de pen.* Est enim in pænis mitior sententia semper eligenda. *l. Pen. D. eod.* ex communi regula: leges proniores sunt ad absolvendum ac liberandum quam condemnandum. *l. Arrianus. 47 D. de oblig. & action.* II. Imò, quoties cum uno actum est & is pœnam solvit, reliqui liberantur ab actione ex delicto descendente. Responsum enim est in *l. 1. §. Si plures. 4. ubi Gloss. D. de eo per quem factum erit, quo minus iudic. se sist.* Si plures dolo fecerint, omnes teneri: sed si unus præstiterit pœnam, reliqui liberantur. Et in *l. licet. 6. in fin. D. Naut. caupon. stabul.* sæpius de unius hominis admissio non esse quærendum & propterea, si unus quid præstiterit, reliquis dari exceptionem: Ut & in *l. 1. §. fin. l. 2. & 3. D. de his qui dejet. vel effuder. in l. Si mulri 6. D. de publican. & vectigal.* Idem rescriptum est in *l. 1. C. de condit. furtiv.*

6. Frequens est quæstio de incendio in ædibus orto, cui in dubio detrimentum ex eo imputari debeat. Videtur sic posse convenienter distinguì; ut, si is, apud quem ortum est, teneatur ex contractu damnum passo de levissima culpa, refarcire damnum debeat: præsumuntur enim incendia culpa inhabitantium fieri *l. Nam salutem. 3. §. 1. versic. & quia D. de offic. Pref. et. vigil.* Idem est, si convenenisset antè, ut ignis innocens haberetur. *l. Si quis domum. 9. §. si colonus. 3. l. videamus. 11. §. 1. in fin. D. locat. cond. vel, ne fœnum in villa com- poneretur, & compositum fuerit. d. l. videamus §. fin.*

E c

vel



vel alias quid contra legem ob eam rem contractui dictam vel morem communem sit factum. Multo magis, si convenerit, *ne ignem haberet* & habuerit: hoc casu etiam tenebitur, licet casus fortuitus admiserit incendium ex eo igne. *l. Videmus* 11. §. 1. quia non debuit ignem habere. Si vero sit casus, quo non tenetur alteri de levissima culpa is, apud quem ortum est, sed de levi vel lata, conveniri hujus damni nomine nequit, licet etiam ejus servi sese reddiderint vel in committendo vel in omittendo latae aut levis culprae reos. *l. Si vendita* 11. D. de per. & comm. rei vend. arg. c. cum ad Sedem. de restitut. spoliator. nisi probari possit, quod negligentior in eligendis servis vel ministris fuerit. *l. Si servus* 27. §. si fornicarius 9. §. Proculus 11. D. h. Servorum autem culprae nomine agi potest, si nulla negligentia domini doceri possit, contra dominum iudicio noxali. *d. §. Proculus* 11. Et hodie contra ipsos ministros & famulos actione ex *l. Aquilia*. Ratio dubitandi. I. Imò, qui de levi culpa alteri tenetur, cogitur damnum ex incendio in suis aedibus orto prestare: quia praesumuntur in dubio incendia fieri ex levi culpa. Nam in *d. l. Nam salutem* 3. §. 1. D. de offic. pref. vigil. de culpa simpliciter agitur & quoties nomen culprae invenitur simpliciter positum, de levi id accipi solet *l. si ut certo* 5. §. Nunc videndum, 7. vers. sed ubi utriusque. D. commod. *l. Contractus* 23. D. de Reg. Iur. *l. Si cum venderet* 13. §. 1. & seq. D. de pign. act. Delr. in *d. l. Contractus*. itaque non potest *d. l. 3.* de alia specie intelligi quam de levi. II. Imò ex incendio damnum lata tantum culpa datum praestandum est; alias venia indiget. *l. Si fortuito* 11. D. de Incend. ruin. naufr. III. Non tantum suam paterfamilias levem culpam, sed & suorum servorum praestat; quia quilibet tenetur de damno, quod illatum est per eos, quorum opera vitur. §. fin. Inst. de obligat. q. quas. ex delict. nasc. Et si propter ejecta & effusa teneatur is qui inhabitat, licet nulla in culpa sit *l. 1. D. de*



de his qui effud. vel dejec. cur non absolute tenebitur de incendio, quod ex malitia vel negligentia servorum fit?

7. Qui alienas ædes, ad quas nondum ignis pervenerat & quæ certo non erant periturae, intercidit metu ne ad se ignis perveniret, cogendus est damnum ita datum refarcire. *l. Si alius fecerit. 7. §. Est & alia. 3. D. Quod vi aut clam.* Nemini enim permisum est res suas servare cum incommodo alterius. Ratio dubitandi. Directò contrarium respondetur in *l. Siquis fumo. 49 §. 1. D. h. & in l. Quo naufragium 3. §. Quod vi. 7. vers. Quemadmodum D. de Incend. huius. & Naufr.* ex hac ratione, Quia injuria nulla fit ab eo, qui se tueri voluit, cum alias non possit: & solent ea, quæ ex improvviso, casu & ex necessitate magis, quam fraude accidunt, nunquam noxæ imputari. *l. Scientiam. 46. §. Qui cum. 4. pr. D. h. l. 1. C. Ad l. Cornel. de fidei. Vide Salicet. in l. Quæ fortuitis. 6. n. 11. c. de pignor. act.*

8. Si ædes vicini, ne ignis latius serpat ad totius viciniae ædes, fuerint destructæ, non semper à vicinia communi contributione sunt restituendæ: sed tunc demum, si ita convenerit, arg. *l. 1. §. 6. D. Deposit. vel si incertum sit an ædes, si non destructæ fuissent, per incendium periissent arg. l. 1. & seq. D. ad l. Rhod. de jact.* Si verò certum sit, eas ædes nullo modo potuisse esse salvas, nihil contribuetur. *d. l. Si alius fecerit. 7. §. Est & alia. 4. D. quod vi aut clam.* Huc facit textus in *l. metum. 9. §. animadvertendum. 1. vers. D. de Eo quod met. causi.* Ratio dubitandi. I. Semper debet fieri contributio à tota vicinia, siue convenerit siue non, siue certum siue incertum fuerit ædes æque perituras: quia æquissimum est, ut communi contributione larcietur, quod pro omnibus datum est. *l. 1. D. ad l. Rhod. de jact. vel, uti in l. Si laborante. 2. pr. in fin. ibidem inquit Paulus, est æquissimum commune detrimentum fieri eorum, qui, propter res aliorum amissas, consecuti sunt, ut suas salvas haberent.* II. Ex casu fortuito

Ec 2

in-



incidens damnum ab iis qui communem habent causam communiter ferendum est. *l. Cum duobus. § 2. §. Quidam sagariam. 4. D. Pr. soc.* incendium vero est casui fortuito ascribendum *l. Incendium. 11. C. si cert. petat. l. Contractus. 23. in fin. D. de Reg. Iur.* III. In dubio humanius est plures in talibus onerare quam unum. Si enim uni totum imputetur, ejus facultates vel in totum vel magna ex parte consumentur: si omnibus, facilius feretur onus, & quidem maxime cum toti viciniae eo modo sit prospectum. Ita quoque ex publico damnum restituendum docet Sande *lib. 5. Decis. frisc. t. 7. de fin. 3.* si aedes ad arcendos hostes, qui aequè easdem occupassent, sint dirutae. vide Bald. *in d. l. si laborante.*

9. Si navis tua impacta in meam scapham damnum dederit & in potestate nautarum fuerit, ne id fieret, cum nautis agendum est ex *l. Aquilia*; sed, si fune rupto aut cum à nullo regeretur, incurrisset, cum domino non est agendum. *l. Quemadmodum. 29. §. si navis. D. h.* Ratio dubitandi. I. Ratis, si vi fluminis illata in alienum fundum damnum dederit, non potest tolli, nisi de damno præterito caverit ejus dominus. *l. Celsus. 5. §. sed & si ratis. 4. vers. Vnde querit. D. ad Exhibend. l. Hoc amplius. 9. §. Neratius. 3. D. de damn. infect.* Cur non damnum est refarciendum, si illata sit in scapham? II. Si ob pauperiem, quam fecit contra naturam & sine ulla culpa domini animal, quod sensu caret. *l. 1. §. Ait. 3. D. si quadr. paup. fec. dicat. dominus conveniatur ut aut noxiae aestimationem offerat, aut animal quod nocuit, det sive dedat l. 1. D. eod. pr. & §. itaque. 4.* Idem ergo ob damnum illatum per navem, cujus regendae rationem accuratissimam esse oportet, statuendum; ita tamen, ut domino navis supra sui non noceat precium. Hinc quoque ex lege Draconis res inanimatae apud Athenienses dederunt poenas. testib. Pausan. Demosthen. Suida. III. Si fune rupto vel cum à nemine regeretur navis incurrit, cum domino est agendum. 1. Quia dominus

in



in culpa est, quod non bonis funibus vel gubernatore navem instruxerit. 2. Quia contextus & verba in *d. l. Quemadmodum. §. 29. si navis.* 2. monent, ut negatio in verbis, cum domino agendum non esse, tollatur. Vide Anton. Fab. *s. conjecturam* 17. & *add. §. si navis. in rationalib.*

10. In actione ex *l. Aquilia* totum hoc quod interest petendum, licet excedat duplum: Nulla enim lege expressum est, ultra duplum nihil esse præstandum: quinimò, cum hereditates ac similia, quæ duplum servi occisi excedunt, præstari oporteat *s. Illud non ex verbis.* 10. *Inst. h.* dubium esse non debet. Accedunt & textus generales in *l. Proinde. 22. pr. & seq. D. h. l. Iulianus. 13. pr. versic. Si verò sciens.* *D. de action. Em. l. Interdicto. 6. D. de vi & vi armat. l. Inficiando. 67. §. 1. & seq. D. de furt.* Et sane esset iniquum, ut in delictis totum, quod abest, non possit quisque consequi, & ex alieno facto sentiat detrimentum: cum ad hoc lex *Aquilia* sit inventa, ut indemnitati consuleretur. Nec unquam adjuvandi sunt delinquentes juris beneficiis *l. Auxilium. 37. in fin. D. de minorib.* Vide Alciat. *tract. de Eo quod inter. c. 10.* Donell. 26. *Comment. 18. Molinæ. de eo, quod interest. quest. 3. n. 154. & seqq.* Nec puto hic distingui oportere inter damnum dolo & culpa illatum: cum tantum in hac causa ratio damni habeatur & lege *Aquilia* non aliter dolus quam culpa puniri soleat. *s. Ac ne is quidem. 3. Inst. h.* Ratio dubitandi. I. Generaliter definitum, sententias, quæ pro eo quod interest non proferuntur, posse plus quam duplum complecti. *l. un. C. de eo, quod interest.* II. Expressè traditum est in *l. Domini 6. & l. fin. D. de calumnatorib.* eos, qui studiosè in hoc incumbunt, ut servum per calumnias accusent ac Domino reddant eum inutilem ac damnum eo modo inferant, eo nomine in duplum esse condemnandos, huc faciunt textus in *l. si postulaverit. 27. pr. & §. fin. D. ad l. Iul. de adulter. l. Patre. 6. D. de question.* III. In  
E e 3 in-



interdicto uti possidetis sit æstimatio ejus quod interest, quanti revera res est, *l. Si duo. 3. §. fin. D. uti possidet* ergo non ultra duplum. Interdictum verò uti possidetis ad delictum violentiæ, per quam possessio turbatur, pertinet. *arg. l. 1. verbis: vim fieri veto. D. eod.*

11. Uxorem & liberos, Mariti ac patris interfecti nomine agere posse hac actione, ut iis præstentur operæ, quibus caruerunt & carituri sunt ad familiam paternam sustentandam, æquitati consentaneum est. Uti iidem repetere possunt sumtus factos in curationem, *arg. l. Qua actione. 7. pr. & §. si quis in colluctatione. l. liber homo 13. l. nam sicut. 36. D. h.* Non enim est justum, ut cum æstimentur depreciationes aliarum rerum & quicquid ullo modo abest, non habeatur ratio viduæ & liberorum, quibus omnis utilitas hæc adempta. Deindè nec æquum est, ut facinus tale privatim non puniatur: & cum ipsi libero homini vulnerato detur hæc actio *d. l. liber 13.* contra rationem statueretur, eam non dari uxori atque heredibus: cum pœnales actiones etiam ab heredibus possint moveri. Vide Wesem. *in paratit. 5. n. 7. Gomez. 3. resolut. 3. n. 37.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. Huic scriptura. 15. §. 1. vers. sed si vulneratum. & l. seq. D. h.* 11. Quia absurdum est, ut heres consequatur precium occisi ejus, cujus est heres. *d. l. nam. sicut. 36. §. 1. versic. nam sunt. D. h.* Undè & liber homo tantum suo, non ergo hereditario nomine habet actionem. *d. l. liber. 13. D. h.* eumque de libero tantum vulnerato, non occiso agi posse responsum est. *d. l. Qua actione 7. §. si quis in colluctat. vers. In filio. D. h.* Vide Paul. Berens. *disputat. 14. Them. 1. quest. 4. Cujac. 21. Observat. 20.*

12. Nulla habetur ratio deformitatis ex cicatrice & doloris ex vulnere libero homini illato. *l. fin. vers. Cicatricum. D. de his qui dejecer. l. Ex hac lege. 3. vers. simili et ut. D. Si quadrup. paup. r. feciss. dicat.* cum liberi corporis & eorum, quæ ad id pertinent, nulla sit æstimatio, *ad. l.* Ratio dubitandi. I. Durum nimis & contra



contra rationem id esse receptum videtur. I. Quia in nullo debet esse sceleris impunitas. *l. nūquam. 2. D. de privat. delict. & malitiis non est indulgendum. l. in fundo. 18. D. de Rei vindicat.* hoc verò casu id fieret: quandoquidem mali homines ea ratione invitarentur inimicis suis ad levia vulnera, notas manifestas inducentia, infligenda ac ita à Deo ornatam deformarent faciem. II. Per cicatrices sæpe quis fit inutilis sibi ac Reipub. non enim ad optata matrimonia vel honores admitti ita notatos observamus nec sanè hac injuria læso sed lædenti nocere debet *l. non debet. 74. l. factum. 155. D. de Reg. Iur.* III. Per dolores exhaustuntur vires & cui ex desunt, non ita operari potest: cum itaque ob operas cessantes detur locus actioni, ergò & ob imminutum per dolores robur. IV. Si læso nihil pro cicatricibus & dolore retribuat, is dolore justo motus in hoc omiserit, ut par pari referat: Hinc pugnae frequentes, familiarum perturbationes, cædes quandoque. Præstat ergò ob publicam tranquillitatem, ob æquitatem rei & ut majoribus turbis occurratur, aliquid læso adjudicari eo nomine, quam per nimiam subtilitatem fovere errorem perniciosum. *arg. l. si servum. 91. §. sequitur. 3. vers. Esse enim hanc. D. de verbor. Obligat. & permittere, ut vitæ animæque subditorum in discrimen veniant, & Iustitiæ ac legibus, quæ suum cuique tribui volunt, non satisfiat plenissime. Nov. 69. in præfat.*

13. Si non petierit duplum, qui propter inficiationem ad hoc agere poterat, *l. contra 4. C. h. ei Iudex non potest adjudicare, quia actio eo nomine datur & concepta est. l. lege aquilia. 2. §. 1. l. Inde Neratius. 23 §. Hac actio. 10. D. h. §. omnes autem actiones 27. §. In duplum agimus. 23. Inst. de actionib.* Quia ubi nulla est actio mota, ibi potestas Iudicis non potest exerceri. *arg. l. ut fundus. 18. D. Comm. diuid.* Nunquam enim officium suum impertit Iudex nisi rogetur. *l. Dies. 4. §. Hoc autem Iudicium. 8. D. de damn. infest.* Vide Bald. Sich.



*in d. l. Contra.* Ratio dubitandi. I. Iudex supplet ea, quæ sunt iuris. *l. un. C. ut que advocat. part. def. Iud. suppl.* atqui iuris est, ut inficiando lis crescat. Unde & ex natura ipsius actionis duplum debetur jure ipso §. *fin. Inst. de Oblig. q. ex quas. contract. nasc. d. l. 2. §. 1. & l. 23. §. 10. D. h.* II. Tantum ad iudicis officium hæc causa referenda est, non ad petitionem partis. Nam rescriptum est simpliciter. *d. l. contra. 4. C. h. negantis condemnationem fieri in duplum, nulla ibi facta mentione necessitatis ad hoc agendi.* III. Non obstat: Iudex non rogatus nihil facit; quia cum in genere actio coram eo proponitur, semper rogatur & à jure & litigantibus, ut iudicet secundum id, quod legibus & moribus est proditum *pr. Inst. de off. Iudic.* adeoque, cum eo modo rogatus est, impertiat ut suum officium necesse est.

14. Etiam datur actio in duplum contra eum, qui qualitates essentielles damni à se dati negat. Perinde enim est ipsum crimen negare vel eam qualitatem, quæ ipsum crimen tollit. *arg. l. 15. D. ad l. Corn. de siccar.* Ita docuit Sichardus *in d. l. Contra. 4. C. h.* Idem dicendum est, siue directa siue utili aut in factum agatur: Leges enim non distinguunt. Duplum autem non veri rei præci præstandum est, sed omnis interesse: Nam quoties in simplum agitur, omne quod interest petitur, §. *His a. verbis. Inst. d. l. Ait lex 21. in fin. D. h.* Ergo est & id omne est duplandum. *arg. l. Item, si. 14. §. 1. & §. Quadruplatur. 7. D. de eo quod met. caus.* Ratio dubitandi. I. Pœnæ & odia ampliari non debent *c. odia. de Reg. Iur. in 6.* Loquuntur omnes textus de eo, qui se damnum intulisse negat. *d. l. Contra. 4. C. h.* non ergo extendere licet ad eos, qui ad defensionem allegant justam causam damnum inferendi. II. Imò duplari oportet tantum verum precium. *l. In furti actione. 50. pr. D. de furt. vel id, quo quis emere rem voluisset l. 52. §. 29. D. eod.* qui textus licet loquan-



tur de furto, possunt tamen & ad hanc causam referri; cum furtum sit magis odiosum.

*Ex tit. D. de nox. action.*

15. Actio noxalis caput sequitur. *l. Qui ex pluribus.*  
 20. *l. fin. D. 1. C. h.* adeo ut qui post commissam noxam dominus fuerit factus, is solus conveniri debeat. §. *Omnis. 3. Inst. h.* Nec tantum dominus verus iudicio noxali pulsari potest sed & bonæ fidei possessor. *l. Et generaliter. 28. D. h.* Ratio dubitandi. I. Non debet delictum, quod servus commisit, cum alterius dominio subiectus esset, nocere novo domino: Debet enim prior dominus noxæ solutum servum præstare ex ædilitio edicto. *l. 1. §. 1. l. Quis sit fugitivus. 17. §. Quod ajunt. adiles. 17. D. de edilic. Edict.*  
 II. Non potest hæc actio dari simpliciter contra possessorem: 1. Quia ea tantum adversus verum dominum parata est. *l. si servus. 27. §. servi. 3. ad l. Aquil. 2.* Quia is, qui dominium transferre nequit, noxæ deditione non liberatur *l. si noxale. 27. §. 1. vers. non tamen. D. h.* Bonæ fidei autem possessor non potest dominium transferre *arg. l. Nemo. 54. D. de Reg. Iur. 3.* Quia possessor non tenetur servi corrupti. *l. 1. §. 1. D. de serv. corrupti.*

*Ex libro Decimo.*

*Ex tit. C. & D. Finium regundor.*

16. Finalis quæstio tollitur tantummodò præscriptione 30 annorum. *l. fin. C. h.* eodemque tempore fines acquiruntur & amittuntur. Cum enim sit actio de finibus mixta, tam in rem quam personam. §. 10. *D. de actionib.* præscribi ea breviori tempore nequit *l. Hereditatis. 7. C. de petit. hered. Add. l. sicut. 3. C. de prescript. 30. vel. 40. annor.* Vide Sichard. & DD. in *d. l. fin.* Ratio dubitandi. I. Hæc actio speciem quidem

Et 5

dem



ciem habet actionis in personam, sed revera est pro vindicatione *l. 1. D. h.* debet igitur jus vindicationis rerum immobilium, quæ longo tempore perimitur *l. fin. C. de long. tempor. præscript.* sequi: cum à potiori ac magis naturali causa & ex ipsa re jus sit constituendum. Unde & expressis verbis responsum est, 1. Fines præscribi longo tempore, & ad exemplum totius fundi longa possessione acquiri. *l. Qui fundum. 7. §. 1. in fin. D. eod.* Fines autem nihil aliud sunt quam partes fundi quæ eum limitant. III. Quinque pedum nulla est præscriptio *l. pen. C. h.* Nec ulla sufficiens ratio dari potest, cur non idem dicendum sit de in aliis pedibus five finibus.

*Ex tit. C. & D. Famil. Erisc.*

17. Iudicium familiæ eriscundæ datur inter coheredes tantum. *l. 1. D. h.* Is verò qui id instituit, non statim confitetur adversarium esse coheredem suum *l. Qui familia. 37. D. h.* Durum nimis est, ut heredi error in tantum noceret: cum in errante nullus sit consensus *l. Non fatetur. 2. D. de confess. l. Nihil. 116. §. fin. D. de Reg. Iur. l. 15. D. de jurisd.* Sive enim sit error facti, five juris, non præjudicat. Error facti nemini nocet. *l. Error. 8. l. Regula. 9. pr. D. de Iur. & fact. ignorant.* uti nec juris, si per eum quis sit amissurus rem suam. *l. Iuris. 7. & seq. D. eod.* ac consequenter, si ex hac causa à Iudice quis sit condemnatus, id ei non nocebit: etiam distractis rebus, *dd. ll.* Ratio dubitandi. I. Ob textum in *l. Cum putarem. 36. D. h.* II. Cum ipse egerit, debet sibi imputare, cur eum tanquam coheredem agnoverit. Potuisset opponere exceptionem præjudicialem, ut prius ageretur cum adversario, an is heres esset. *l. 1. §. 1. D. h.* quem exceptionem cum omisit, eum ut coheredem admisit: reprobare enim nemo potest, quod antea probavit, in tantum, ut necesse sit apud Iudicem pro rato haberi, quod  
quis



quis probavit. *l. Pomponius. 9. D. de Negot. gest. l. 2. C. de pact.* III. Si condemnationes ex hoc iudicio sint factæ, eæ nocebunt, ut post non liceat agere: Quia non datur repetitio ejus, quod ex causa judicati est in alium ex voluntate translatus, licet error fuerit commissus *l. 1. C. de Condict. Indeb. propter autoritatem judiciorum. l. si fidejusser. 29. §. In omnibus. 5. D. de condict. indebit.* Vide Hotomann. 5. *Observat. 1.*

18. Eriam unus petere potest arbitrum familiæ exciscundæ. Nam provocare ad vel apud Iudicem vel unum heredem posse palam est: Igitur & presentibus cæteris & invitis poterit vel unus arbitrum poscere. *l. Arbitrum. 43. D. h. junct. l. Qui potest. 26. D. de Reg. Iur.* Ratio est, quia nemo compelli potest, ut in communione, quæ discordiarum mater appellatur *l. Cum pater. 77. §. Dulcissim. 20. D. de legat. 2. maneat. l. fin. C. Commun. divid.* Nec puto, heredem quid committere contra testamentum, qui, cum defunctus mandasset, ne heredes unquam possint dividere hereditaria bona, mandatumque non haberet singularem justamque causam, iudicio hoc egerit. *d. l. fin. junct. l. Nemo. 55. D. de legat. 1.* Potest verò prohibere testator, ne ad tempus fiat divisio, sc: donec liberi omnes sint facti 30. annorum. *arg. l. Quintus. 7. ubi Bartol. D. de ann. legat. Boër. decis. 87.* Cæterum, si testator jussit, ut nemo ex heredibus quid sibi habeat aut petat divisionem, priusquam creditoribus omnibus hereditariis fuerit satisfactum, justissime defenditur, non esse ante huic actioni locum. Si itaque, addita tali clausulâ, liberi non specialiter in legitimam, sed simpliciter sint instituti, ac petant sibi præstari legitimam ejusque separationem à reliquis bonis, eam, renitentibus creditoribus, non obtinebunt in bonis ipsis: verum, si creditoribus possit satisfieri, alimentorum causâ reditum iis concedendum esso ad eum modum, qui ex legitima haberi posset, æquius est. Si verò Legitima certò sit adscripta, non potest clausula hæc obesse liberis



ris, quominus ad iudicem provocent & suam portionem à reliquorum partibus separari petant. *arg. l. Quoniam. 32. C. de Inoffic. test.* Modo nihil fiat ad jus Creditorum, quorum causa est semper præcipua, interverendum. *arg. l. Non debet. 74. D. de Reg. Iur.* Ratio dubitandi. I. Unus reliquis invitis non potest petere arbitrum vel iudicem in hoc iudicio. 1. Cum Iudex vel Arbiter non detur, nisi ex consensu litigantium. *Briss. 2. Antiquit. 1. Rævard. pro Tribun. lib. singular. 11.* 2. Cum in re communi prohibentium sit melior conditio. *l. sabinus. 28. D. Comm. divid.* II. Non potest iure jubere pater, ut ad tempus certum maneant communia bona: quia id est contra bonos mores. *arg. d. l. fin. junct. d. l. 77. §. 20.* Huc facit textus in *l. si convenierit. 14. vers. sed & si convenit. D. pro soc.* III. Videtur absurdum, quod liberis non sit concedenda in ipsis rebus legitima, cum clausula est addita de non dividenda hereditate antequam dimissi sint creditores: quia legitima nullam pati potest moram, nullum onus. *d. l. Quoniam. 32. C. de Inoffic. & legitimario debetur ea portio, tanquam æs alienum. Auth. Hoc amplius. C. de Fideicom.*

19. Actioni familiae erciscundæ non præscribitur, quia qui possidet hereditatem ut communem cum aliis, nihil sibi possidet singulariter; ubi autem non est possessio animo sibi quid habendi, ibi nec usucapio vel præscriptio est *l. sine possessione. 25. D. de usucap. l. sine possessione. de Reg. Iur. in 6.* Nec quoque mutare quisquam sibi potest causam possessionis, & quæ facti sunt, non præscribuntur. Nec sane ullus esset exitus hujus præscriptionis alius, quam ut res perpetuò maneret communis, quod nec legibus convenit, nulloque pacto, nullo testamento iuduci potest *arg. d. l. fin. C. Comm. div.* Vide D. Besium in *l. 1. D. h. Costal. ibid.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. 1. §. 1. versic. Nemo itaque. C. de annal. Except.* II. Omnes actiones personales tolluntur 30. annis. *l. sicut. 3. C. de præscript. 30. annor.* III. Petitio here-



hereditatis tollitur longissimo tempore *l. hereditatis. 7. C. de petit. heredit.* ergo & hæc actio; cum petitio hereditatis sit huic præjudicialis. *l. 1. §. 1. versic. Quod si. D. h. Vide Accurs. Bald. Angel. in d. l. 1. §. 1. vers.* Nemo. *C. de annal. Except.*

20. Iudicium Familiae eriscundæ; cum sit universale, non amplius quam semel, agi potest, nisi causa cognita: Quod si quædam indivisæ res relictæ sint, communi dividundo de his agi potest. *l. Si filia nupta. 20. §. Familiae. 4. D. h. Ratio dubitandi. I. Iudicium hoc non est universale, cum eo quisque ex coheredibus agat ad suam partem: quinimo non tam competit ad partes singulas hereditatis adjudicandas quam ad distribuendas singulas res hereditarias l. 1. pr. in fin. verb. quæ inter eos res heredit. distribuerentur. adde l. Item labeo. 22. D. l. Quoties. 10. C. h. §. si familia 4. verb. singulas res singulis. Inst. de offic. Iudic. II. Sæpius potest institui hoc iudicium, l. 1. C. h. l. Tres fratres 35. D. de pact. l. fundus. 30. D. h. potest etiam divisio, quæ perperam est facta, reformari. l. Majoribus. 3. C. Comm. utriusque Iudic. III. Si aliquid indivisum sit relictum, male ad iudicium communi dividundo confugiendum esse dicitur. 1. quia non potest arbiter famil. erisc. videri prius officio suo esse functus & potest defungi, quam omnia diviserit, quæ sunt in hereditate. l. Heredes. 25. §. Index. 20. D. h. Est itaque rei singularis divisio appendix officii ejus, quod arbiter sustinet. arg. d. l. Fundus. 30. D. h. ac sic magis ad famil. erisc. quam communi divid. referetur. 2. In actione instituenda non res de qua agitur, sed jus ejus, qui agit, attendendum est; l. 1. §. 1. D. si pars heredit. pet. Cum itaque jus dividendæ rei sit ex causa famil. erisc. universali, & jus communi divid. ex causa singulari non potest haberi ratio Iudicii comm. dividundo: causa enim universalis cum singulari non est confundenda.*

21. Cum facienda est divisio, imprimis iudex debet attendere ad divisionem à parentibus factam, licet non



non satis solemniter : servari enim oportet voluntatem parentum etiam omni solemnitate juris destitutam, sive sit scripta sive non scripta. *d. d. Si filia nupta. 20. §. si pater. 3. d. l. filii. 16. in fin. C. h. l. hac consulti. 21. §. 1. C. de testament. sive in testamento sive codicillis expressa. l. Ex parte. 39. §. 1. D. Si cognatione 21. C. h. Ita tamen, ut falcidia, vel trebellianica & legitima sit habenda ratio. *d. l. si cogitatione. 21. l. fin. C. h. Nec distinguo, cum constat de parentum voluntate recte quamvis non solemniter descripta, utrum liberi subscripserint Divisioni an non, utrum aequaliter vel inaequaliter sit facta divisio. d. l. fin. C. h. l. Parentibus. §. C. de Inoff. testam. nusquam enim leges distinguunt. Ratio dubitandi. I. Periculosa est & contentio-num inter liberos maxima causa, si ea sine ulla solemnitate sit admittenda pro legitima voluntate, *Nov. 18. c. Et quod 7. in pr. II. Parentum voluntas non aliter valet, quam, si parentes vel liberi subscripserint. d. Nov. 18. c. Et quod 7. Vide Bus. in d. l. si filia. §. si pater. d. h. Gail. 2. observ. 126. & expresserint integris literis numerum & quantitatem unciarum & in res, quas assignant in divisione liberis, instituant & institutionem ita factam literis declarent. Nov. 107. c. 1. Requiritur ergo aliqua solemnitas. 1. Subscriptio parentum vel liberorum. 2. Expressio unciarum per literas sive scripturam. 3. Descriptio per integras literas non ciphras vel notas. 4. Institutio in singulas res. III. In testamento non scripto non valet voluntas facta citra solemnitates, si testator potuerit, scribere: quia *Nov. 107. de eo est concepta, qui scribere possit. Ita Martin. Fulgos. & Salicer. senserunt. IV. Explorati juris est, aequalitatem inter liberos oportere servari in divisione facienda, vel alius, à ac si nullum sit testamentum conditum, inaequaliter facta divisio, ad aequalitatem est redigenda. l. Inter filios. 11. C. h. Auth. In successione. C. de suis D. legit. lib. Itaque sine solemnni testamento non potest fieri divisio****



sio ut huic quid amplius quam alteri ex liberis tribuatur.

22. Si pater, qui divisit inter liberos bona omnia, singulis suas ascripsit literis portiones, vocavit notarium, ut is, quæ concepit, in mundum redigat, moriatur antequam Notarius advenerit vel omnia descripserit, quæstionis est, an possit subsistere ea voluntas. Non dubito, quia ad patris voluntatem nec Notarii annotatio nec testes desiderantur, sed sufficit certa ac indubitata voluntas, secundum jura præcedenti Thesi allegata & in specie *l. fin. C. h. Alexand. in d. l. hac consulti. 1. §. 1. Cephal. consil.* Ratio dubitandi. I. Uti contractus non est plenè celebratus, si aliquid restet, quod in mundum redactum non est, cum hoc actum est ut is describeretur. *l. Contractus. 17. C. D. fide Instrumentor.* ita & testamentum non potest dici plene perfectum, si id non sit factum quod testator destinavit ac iussit ad ejus perfectionem fieri Hinc responsum est *l. fideicommissa. 11. §. Quotiens. 1. D. de legat. 3.* Quotiens quis testamenti exemplum præparat, & prius decedat quam testetur (id est, testamentum plenè secundum intentionem perficiat) non valet. Undè testamenta fieri cœpta pro non factis habentur jure, & sunt nulla. *§. Ex eo solo 7. Inst. Quib. mod. testam. infirmant. l. Quotiens 9. §. Tantundem. 5. D. de hered. Inst.* Dubitari omninò non debet, quin fortè nonnulla coram notario vel significantius vel limitatius vel latius vel explicare vel alia addere vel mutare, ut potuisset, ita voluisset. Adeoque hoc casu voluntatis hic est defectus, ob quem testamenta etiam privilegiata effectu omni destituuntur. III. Desideratur ex *Nov. 18. c. 7.* ut vel ipse Testator vel liberi subscriptione sua tabulas muniant, ut voluntas circa divisionem possit valere. Cum exemplum vel conceptum quid invenitur, nulli us manu corroboratum pro præfecta divisione recipi nequit.

23. Cum itaque paventes vel alii testatores nullam  
fece-



fecerunt divisionem, Iudex optimè sic dividit, ut ante omnia res omnes æstimet vel per se, vel, si non satis intelligat rerum precia, per peritos & juratos, publica fide adsumptos, æstimatores, ac, si nullis prærogativa debeat, res omnes recte secundum æstimationem in tot partes distinguat, quot haberi debent, §. si Familia. 4. Inst. de offic. Iudic. ita ut singulis portionibus res singulas vel partes rerum, vel si non possint tribui singulis corpora eorumve partes, fiat in aliquibus pecuniæ adsignatio, uni proprietatis alteri ususfructus emolumentum cedat. prout Iudici commodissimum videbitur. Hoc pacto, ne ulli ex heredibus favere videatur, per sortitionem singulis addicet portiones antè certo ordine descriptas. arg. l. fin. C. comm. de legat. & fideic. l. 2. C. Quando & quib. quart. pars. & passim. Debet quoque curare arbiter huius iudicii, ut fiant cautiones, cum nomine evictionis. d. l. Heredes. 25. §. Item. 21. D. b. licet, si ea omisæ sint, ipso jure insint. l. 13. C. b. tum alias ob causas, non per fideiussores, sed nudam repetitionem l. Si dictum. 55. D. de Evict. Iudex & habebit rationem damni si quod illatum fuerit, fructuum, si qui sint percepti, aliarumque personalium præstationum. d. §. si familia. 3. Inst. de offic. Iudic. l. Item labeo. 22. §. Familia. 4. D. b. Ratio dubitandi. 1. Non debet in hac re fieri sortitio, cum ad eam non liceat confugere 1. nisi quid sit custodiendum ex rebus communibus heredum apud unum, cum omnes sunt ex iisdem partibus heredes. l. siq. quæ sunt cautiones. 5. vers. si omnes D. famil. Erisc. 2. nisi eligenda sit persona, cum dubitatur de majori huius quam illius aptitudine. Actor. 1. v. 23. & seq. C. clericos. distinct. 21. 1. Paral. p. 24. 25. 26. si ve res, cujus electio est data l. fin. C. comm. de legat. & fideicom. §. 23. Inst. de legat. 3. nisi ordinis causa fors mittatur, ut hic sit actor ille reus in duplicibus iudiciis. l. Sed cum ambo. 14. D. de iudic. Verum non est permissum per sortem jus dicere huic vel illi, sed oportet, ex iustitiæ regulis adjudicare: quia id  
non



non iudicii sed fortunæ est, Bald. in d. l. fin. C. Commun. de legat. & fideicomm. II. Præstat, ut major ex heredibus, maximè si sint fratres heredes, dividat, & eligat minor natu. arg. c. 13. Genes. vers. 6. & seqq. c. 1. x. de paroch. l. 1. C. de his qui defens. Vide Gail. 2. Obsev. 116. n. fin. Mynsing. 4. Obsev. 37. Menoch. 2. Arbit. Iud. q. 124. Guid. Pap. dec. 289.

24. Cum divisio est facta per iudicem æstimatione rerum præcedente, & singulis per sortem suæ sunt portiones adsignatæ, potest ea ipsa divisio secundum formam l. Rem majoris. 2. C. de Rescind. vendit. vel rescindi vel ad æqualitatem reduci, si deceptio ultra dimidium probetur ab actore. Postulat id humanitas, ne Iudicis officium damnosum sit alicui præter intentionem: Cum enim Iudex assumptus est ad iustè judicandum, non debet is iniustitiæ & iniquitatis esse stabilimentum. Nec enim inde injuriarum occasiones unde jura exspectantur nasci debent. l. Memineritis. 6. C. Unde vi. Nec attendi tam debet modus contrahendi, quam id quod æquum & bonum est. Idem jus multo magis statui oportet, si heredes simpliciter sine interventu Iudicis hereditatem dividerint. Est enim divisio loco emtionis. l. 1. C. Commun. utriusque Iudic. vel permutationis. l. si Filia nupta. 20. §. si pater. 3. in fin. D. h. ut & æstimatio, l. 1. C. de Iur. dot. Uti itaque in emtione ac permutatione locum habet d. l. Rem majoris. 2. ita quam maximè in hac causa. arg. l. Majoribus. 3. C. Commun. utriusque Iudic. Et sanè nihil æquius est, quam ut per omnia jus suum cuique tribuatur, etiam hoc casu. Ratio dubitandi. I. Nihil est Reip. perniciosius, quam ut, quod Iudex semel constituit, privatorum querimoniis labefactatur l. 65. §. 2. D. ad SC. Trebellian. & in jus ambulare quis cogatur, ut causam sui facti dicat privatis, quorum causam auctoritate decedit. Huc faciunt textus in l. 1. C. præd. Decurion. l. Cum putarem. 36. D. h. l. 1. §. Causa. 2. D. de edilis. Edict. l. Inst. 11. D. de acq. vel amitt. possess. l. 1. D.

F f

Qua



*Quæ sentent. sine appellat. rescind. §. fin. Inst. de off. Iudic.*  
 Vide Pinell. in d. l. Rem majoris 2. part. 2. c. 2. Arum.  
 disp. singular. 3. ad d. l. Rem. Themat. 18. II. Non  
 conventi pietati, ut, quæ per sortem huic vel illi ob-  
 tulerunt, eadem eidem auferantur, vel in totum vel  
 pro parte in rebus aut precio: Cum per sortem nemini  
 fiat injuria, sed iudicium Deo tribuatur. Conjicitur  
 enim fors in gremium, sed à Jehova tota ejus ratio.  
*Prov. 16. v. ult. Vide Fachin. 8. Controv. 36. Fabr. 8.*  
*Error. pragmat. 2. Joh. Decker. 2. Dissertat. 7. n. 6. 7. 8.*  
 III. Non potest præceptum ac jus, quod est in l.  
*Rem majoris. 2. C. de resc. vendit.* referri ad hunc casum,  
 cum is textus agat de venditione ac tantum venditore.  
 IV. Imò & ob modicam læsionem potest reformatio  
 divisionis fieri l. Majoribus. 3. C. Commun. utriusque ju-  
 dic. Vide Fachin. d. loc. in fin.

*Ex tit. C. & D. Comm. divid.*

25. Non semper res potest dividi: qui enim navim  
 dividit, eam perdit: qui equum, eum occidit. Quo-  
 tiens itaque res communis nullam sine totius interitu  
 aut periculo, vel non satis commodam recipit divisio-  
 nem, & paria sunt partium jura, præstat eam licitatio-  
 ni, de qua Mornac. in l. 1. C. h. subitici, vel uni adju-  
 dicari, eumque ut reliquis pecuniam præster condem-  
 nari. Sin autem quis ex sociis majorem reliquis habeat  
 in ea re portionem, ei est ea res adjudicanda. arg. l. De  
 modo. 7. D. fin. regundor. si voluerit: vel si noluerit, po-  
 terit socius, cui minor est in re portio, postulare ut  
 sibi adjudicetur l. Sancimus 34. §. ne autem. 2. C. de Do-  
 nat. Vide Colet. decis. 45. n. 10. Sin autem nullus ex  
 sociis sibi assignari eam desideret, poterit vel publi-  
 cè ea res divendi, vel sortitione facta uni addici: ita  
 tamen, ut cæteris præstetur suarum partium æstimatio  
 l. Ad officium. 3. vers. cum autem. C. Commun. divid. Ra-  
 tio dubitandi. Indistincte est traditum ac simpliciter,  
 quod



quod unita res, quæ non recte potest dividi, ex officio iudicis, reliquis verò precium suarum partium adjudicari debeat §. *Eadem interveniunt.* §. *Inst. de offic. indic.* Cessat ergò venditio publica, sortitio, ac prærogativa ejus, qui habet majorem partem.

*Ex tit. Cod. Comm. utriusque Iudic.*

26. Iudicia famil. *Ercisc.* & *Comm. divid.* concurrere non possunt cum actione *neg. gestor. l. heredes. 25. §. Non tantum. versic.* & ideo *D. fam. Ercisc. l. si quis putans. 6. §. siue autem 2. Comm. divid.* Sed hæc ita sunt accipienda, ut *Fam. Ercisc. & Comm. divid.* agi possit tunc demum, cum coheres vel socius gesserit quid, sine quo partem suam non potuit rectè administrare: Iudicium verò *neg. gest.* tunc intentanda sit, si potuerit suam portionem administrare sine eo quod gessit. *d. §. siue autem in fin. l. Si commune 40. D. de negot. gest. d. l. heredes. 25. §. non tantum.* Vide *D. Bus. 1. subtilit. c. 18.* Ratio dubitandi. I. Datur semper gestorum negotiorum actio, quoties quis aliena gessit negotia. *l. ait prator. 3. pr. D. de negot. gest.* Ergò & in *fam. Ercisc. & comm. div. iudiciis*, quia quod commune est, etiam est alienum. II. Rescriptum est expressè in *l. siue pro patre. 3. C. de negot. gest.* concurrere actionem *negot. gest.* cum *famil. Ercisc.* III. Responsum est in *l. Mavius. 52. §. 1. D. famil. Ercisc.* ea, quæ pro parte expediri possunt, venire in iudicium. *famil. Ercisc.*

*Ex tit. C. & D. Exhibend.*

27. Ad exhibendum potest agere dominus ob suum tignum, quod alius sciens junxit suis ædibus. *l. In rem. 23. §. Tignum 6. D. de Rei vindicat. l. 1. in fin. D. de tign. junct.* Non verò illud vindicare. *d. §. Tignum. 6.* Ratio dubitandi. I. Non potest agere ad Exhibendum §. *Cum in suo solo. 21. Inst. de rer. division.* II. Imo potest & vindicare *l. fin. D. de Tign. junct.*



*Ex lib. undecimo. tit. C. & D.  
de aleator.*

28. Constitutum est, quod victus in alea non possit conveniri, ut præstet quod perdidit *l. 1. Ch. l. fin. §. 1. D. quar. rer. act. non dat.* & si solverit, habeat repetitionem, nisi sit valde modicum, tam ipse quam heres ejus, adversus victorem ejusque heredem: & quidem perpetuo, post triginta annos. *d. l. 1. pr.* Quod si vel ipse vel heredes repetere neglexerint, liceat cuicunque volenti & præcipue defensori civitatis, in qua lusum est, repetere *d. l. 1.* Optima sanè ratione: quia nihil tam perniciosum est familiis illustribus ac reip. quam aleæ lusus, per quem, præterquam quod cum eo multæ soleant impietates concurrere, familiæ facile subvertuntur. Adeo quidem hoc recipiendum est, ut consuetudo contraria introduci non possit, quæ valeat. *arg. l. Quod non ratione. 39. D. de legib. junct. arg. Auth. Navigia. C. de furt. l. Consuetudinis. 2. C. Quæ sit long. consu. Ratio dubitandi. I. Sibi imputet, qui lusit: nec, qui ipse turpiter fecit, quid condicere potest l. ubi autem. 2. D. de cond. ob turp. caus. Præstaret itaque pecuniam perditam per aleæ lusus fisco addici. II. Consuetudo facit licitum, quod alias est illicitum *c. Officiuntur. caus. 32. quest. 4.* III. Pugnat cum honore ac existimatione illustrium personarum & nimis vile est repetere, quod perditum est: quocirca juris *in d. l. 1.* vix ullum exemplum dari potest.*

EX-



## EXERCITIUM XXIX.

Resp. ABRAHAMO KNYFF,  
Ultrajectino.

Ex lib. 12. D. tit. de reb. Credit.  
& si cert. petat.

## T H E S I S P R I M A.

**R**es dicuntur in genere creditæ ex omni contractu, quem alienam fidem secuti instituiamus. *l. 1. D. h. l. Creditorum. 11. D. de verbor. significat.* Contractus rectè distinguitur. Aut enim fit re aut verbis aut literis aut consensu. *§. fin. Inst. de obligat.* Re contrahitur mutui datione, solutione indebiti, commodato, deposito, pignore. *pr. & §§. seqq. Inst. Quib. mod. re Contrah. obligat. est actio.* Verbis, stipulatione. *d. l. 1. §. verbis. 7. Eod.* Literis, professione de pecunia numerata in Chirographo facta spe numerationis. *t. t. Inst. de literar. obligat.* Consensu, emtione venditione, locatione conductione, societate ac mandato. *l. Consensu. 2. D. eod.* Ratio dubitandi. I. Contractus literis verè fieri non potest. 1. Quia literarum non fit mentio, cum omnium contractuum species enumerantur. *d. l. 1. §. 1.* 2. Quia in literis non est causa obligandi *l. Non. figura. 38. D. Eod.* & sine causa non est contractus. *l. Iurisg. §. sed etsi. 2. l. sed cum nulla. 4. D. de pact.* & si quis agat ex conventionione sive etiam stipulatione, quæ causam non habet, ei obstat exceptio doli. *l. Palan. 2. §. Circa. 3. D. de dol. mal. & met. Except.* 3. Si quis spondeat vel literis vel aliter, spè futuræ numerationis, quæ non sequitur, nulla datur ullo tempore actio. *l. Qui pecuniam. 30. D. h.* II. Nullus fit contractus, sine re, literis vel verbis: ergo malè ii contractus, qui re, literis vel verbis fiunt à ceteris separantur. III. Nullus potest iniri contractus sine consensu *l. 1. §. Convention. 3. D. de pact.* ergo

F f 3

con-



consensu aliqui soli non dicuntur fieri. I V. In præcedentibus non plenè enumeranter omnes contractuum species, cum non tantum modis prædictis, sed & delicto contrahatur *l. Post contractum. 15. D. de donat. l. Ut si cui ex emto. 12. vers. sed et si. D. de verbor. signific.*

2. Mutuum est contractus re initus, quo quantitas alteri præstatur, ut eadem ipsa ejusdem generis restituatur. Mutuum contractum esse, probatur. *pr. Inst. Quib. mod. re contrah. oblig. l. 1. §. 1. & seq. D. de oblig. & action. §. 2. in fin. Inst. de iur. natr. gent. & civil. l. Certe. 9. §. Numeravi. 4. D. h. Re fit mutuum, quia id non aliter contrahitur, quam datione. l. 1. §. Re contrahitur. 2. D. de obligat. & act. non sponsione. d. l. Qui pecuniam. 30. D. h. Quantitas hæc præstatur in rebus, quæ pondere, numero & mensura constant, quæ in suo genere magis per solutionem recipiunt functionem, quam specie & obligatione. l. Mutuum. 2. D. h. Itaque ad hoc fit mutuum, ut eadem quantitas, idem genus reddatur. d. l. Mutuum. 2. pr. & l. seq. D. h. Ratio dubitandi. I. Mutuum non est contractus. 1. Quia ex eo non est ultro citroque obligatio, sed tantum ab una parte. Contractus verò non est numeratio, sed obligatio utrinque consistens, in qua est synallagma *l. Lateo. 19. D. de verbor. signif. 2. Quia opponitur contractui l. Creditores. 10. in fin. D. eod. l. Denique 3. §. sed utrum. 4. versic. igitur filius. junct. vers. proinde. D. de minorib. II. Mutuum non tantum re contrahitur, sed & verbis d. l. Mutuum. 2. §. fin. D. h. & literis. l. In contractibus. 14. C. de non numerat. pecun. III. Non potest dici quantitas dari in mutuo vel quantitas restitui, sed species. d. l. Mutuum. 2. verb. non eandem speciem. Non epim naturaliter datur vel solvitur quantitas, sed tantum species, quarum æstimatio quantitatem justam explicat.**

3. In mutui contractu non potest dici vera alienatio. Id quidem verissimum est, quod species, quæ tra-



traduntur, alienentur. *l. si socius* 16. *Etius* 41. D. de Verum,  
quod ex eo solo dicenda sit vera alienatio, non video.  
1. Quia non est intentio contrahentium, ex qua omnia  
sunt æstimanda. *l. non omnis* 19. D. h. ut ulla certa  
species mutuuario acquiratur vel ab eo solvatur, sed  
tantum quantitas: adeoque species non ad obligatio-  
nem ejusque causam ac essentiam vere referenda est,  
sed ab incidentem quantitatis præstationem ac solutio-  
nem, Vnde genus præstari per species ac idem genus  
reddi dicitur. *d. l. Mutuum* 2. *pr.* Et in genere suo  
res, quæ dantur, functionem recipiunt magis, quam  
specie sua. *d. l. Mutuum* 2. *pr.* 2. Quia species, quæ  
dantur à creditore, ipsæ possunt restitui invito credi-  
tori si debitor velit: quod in vera alienatione inaudi-  
tum, ut sc. res, quæ est alienata, alienanti solvatur.  
Equum, quem Titius vendidit Cajo, Cajo non potest  
Titio invito solvere, sed tenetur ei ad precium. Equum,  
quem ex permutatione facienda Cajo accepit, non  
potest reddere ei qui dedit, sed alium equum vel rem  
de qua convenit. 3. Quia non tam absolutè alienan-  
tur res, quæ pondere numero ac mensura constant ex  
proposito contrahentium ac natura contractus, quam  
ex natura rerum, quæ non admittunt usum sui, nisi ero-  
gentur, consumantur. Ratio dubitandi. I. Non  
est mutuum, nisi, quod præstatur, fiat accipientis *pr.*  
*junct.* §. 2. *Inst. Quib. mod. re contrah. oblig.* Unde mu-  
tuum dicitur, quod ex meo fiat tuum. *d. l. 2. §. Appel-*  
*lata* 2. II. Qui prohibentur res suas alienare, pro-  
hibentur consequenter mutuum dare. §. *fin.* *Inst. Quib.*  
*alien. non lic.* *l. Obligari* 9. D. de *authorit. tutor.* III. Si-  
quidem nulla fieret alienatio, esset idem cum commo-  
dato: quod absurdum esse indicat. §. *Item is* 2. *Inst.*  
*Quib. mod. re contrah. obligat.* IV. Res mutuo data est  
periculo mutuarii *d. §. Item is* 2. *l. Incendium* 11. C.  
*si cert. pat.* est ergò mutuarius dominus, quia Domi-  
no, non debitori res perit. *l. pignus* 9. C. de *pign. act.*  
*l. si ex legari* 23. D. de *verb. oblig.*



4. Mutuum non est verum nisi quod sit naturale, quodque omnibus gentibus commune. §. *Sed jus quidem* 2. *Inst. de jure natur. gent. & civil. l. Iurisg. 7. §. 1.* D. de pact. Nec ulla alia species est jure cognita. Ratio dubitandi. I. Imò etiam est Civile, in quo non est æquitas naturalis ex numeratione, sed tantum civilis, cum spe futura numerationis se accepisse quis profiteatur & ad restituendum se obligat. *de hoc t. 1. Inst. de literar. Oblig.* II. Est & Mixtum, cum numerationi est subdita stipulatio. Nam ex numeratione est naturalis, ex stipulatione est civilis obligatio. *arg. l. lecta. 40. D. h.* Vide Gloss. Bartol. Dec. Zas. *in l. mutuum 2. in f. D. h.* §. Quod DD. Improprrium vocant mutuum, quod per consumptionem confirmatur & parit condictio- nem, non est dicendum mutuum. Est enim de essentia mutui, ut Dominus det mutuo vel alius nomine aut voluntate Domini *d. l. mutuum. 2. §. pen. D. h.* ac Dominus habeat administrationem rerum suarum, qui species, quas mutuo dat, possit in alium transferre. Sic mutuo non dant pupilli. §. *fin. vers. Ideoque Inst. Quib. alieni non lic.* furiosi prodigi & similes. Ratio dubitandi. Imò, licet ab initio non domini, sique qui contrahere alias non possunt, mutuum non rectè dent, confirmatur tamen mutuum per consumptionem, daturque iis condictio ex mutuo, *l. si a furioso. 12. in fin. l. seq. pr. & §. 1. l. omnis. 19. §. 1. D. h.* & semper quories ex te actio venit, ejusmodi personæ quæ non possunt contrahere, validè obligantur & sibi alios obligant. *l. 46. D. de Obl. & Act.*

6. Principalibus constitutionibus cavetur: Ne hi, qui provinciam regunt, quique circa eos sunt, negotientur, mutuatve pecuniam dent foenusve exerceant. *l. Principalibus. 33. D. h. l. hos. 3. C. si cert. pet.* Ratio hujus juris est in periculo oppressionis & metu ob potentiam. Quinimò nec gratis pecuniâ alterius uti possunt *Connan. 7. Comm. 2. n. 1.* Adeò verò hoc jus obtinet, ut ne quidem possint Moderatores provinciarum onerare



emere mobilia vel immobilia in provinciis, quas regunt *l. un. §. provincias. 2. C. de contract. iudic.* nec contractus eorum valeant post depositum officium, licet post consenserint, *d. §. provincias. 2. in fin.* Pecuniam vero mutuam accipere officiales ac ipsi Præsides non prohibentur. *l. Præsides 34. §. 11. D. h. Officiales perpetui licite fœnus exercere possunt. d. l. Præsides. pr.* Ratio dubitandi. I. Nimis est inhumanum ut fœnori dare nequeant Præsides, nimis id illiberale. Connan. *d. 7. Comm. 2. n. 1.* II. Nulla est ratio, cur accipere possint, fœnori non possint dare. Ius enim in correlatis est idem. Et majus est periculum oppressionis circa receptionem quam mutui dationem. III. Expressè constitutum, quod non liceat dare mutuo Iudicibus in provinciis *l. pen. C. si cert. petat.* IV. Non potest ratio dari, cur magis Officiales perpetui possint fœnus exercere, quam non perpetui: Imò in perpetuis major est metus de oppressione & violentia: cum qui perpetuo est in officio, potentior sit eo, qui tantum ad tempus quid administrat.

7. Præsidibus ne quidem palam & bona fide mutuo dare conceditur. Principales enim constitutiones, non distinguunt *d. l. principalibus. 33. d. l. eos. 3.* Accedis ad confirmationem *arg. l. un. C. d. contract. iudic.* Vide Fachin. 2. Controv. 79. Jason. Alex. Alciat. Zas. in *d. l. principalibus.* Ratio dubitandi. Quæ publicè sunt ac bona fide, fraude & malitiâ carent: Eâ verò quæ clam committuntur, dolum ac iniquitatem vel sinistram de malo suspicionem habent *arg. l. fin. D. de rit. nupt.* Ita in tutela receptum, ut quæ latenter geruntur, speciem doli habeant, non quæ publicè *l. non existimo. 54. D. de administrat. tutor. l. Pupillus. 5. §. sanè. A. D. de administrat. tutor.* Vide Angel. Dec. in *d. l. Principalibus.*

8. Receptum est circa pecuniam creditam: I. Si tibi debitorem meum iussero dare pecuniam, obligatis mihi, quamvis mummos meos non acceperis. *l.*



*singularia*. 15. D. h. 2. Cum ex mandati causa pecuniam mihi debes, & convenit, ut crediti nomine eam retineas, videtur ea pecunia mihi data & à te profecta. *d. l. singularia*. 3. Deposui apud te decem, postea permisi tibi uti, possunt condici tanquam mutua etiam antequam moveantur. *l. certi*. 9. §. *fin.* & *l. seq.* D. h. Ita, si deposui pecuniam apud te, ut, si emissem prædium, crediti nomine obligatus esses, hoc depositum est periculo ejus, qui suscepit. *l. si quis nec causam*. 4. D. h. 4. Rogasti me ut tibi crederem pecuniam: ego, cum non haberem nummos, lancem tibi dedi vel massam auri, ut eam venderes & nummis utereris: si vendideris, erit mutua pecunia. *l. rogasti*. 11. D. h. 5. Si filius familias solverit pecuniam, quam mutuatus erat, pater vindicare quidem eam extantem potest, sed non condicere consumptam. *l. si filius*. 14. D. h. 6. Si ego pecuniam tibi quasi donaturus dederò, tu quasi mutuam acceperis, donatio non est, nec mutuum, nec pecunia fiet accipientis, sed si consumseris, dabitur condictio. *l. Si ego pecuniam*. 18. D. h. Ratio dubitandi, ad I. Non est mutuum, nisi ex meo tuum fiat. *d. l. mutuum*. 2. §. *Appellata*. 2. & dominus fuerit, qui dat *d. l. mutuum*. 2. §. *In mutui*. 4. Ejus verò pecuniæ, quæ à debitore meo proficiscitur, non sum dominus. *arg. l. Traditionibus*. 20. C. *de pactis*. Ad II. Ex *l. Qui negotia*. 34. pr. D. *Mandat.* Ad III. Ex *l. Lucius*. 24. & *l. seq.* §. 1. & *l. si sacculum*. 29. §. 1. D. *deposit.* ubi non mutuum contrahi sed depositum manere dicitur, cum circa depositam pecuniam convenit, ut tantundem redderetur, ut posset uti depositarius: atque ita consequenter usuræ citra vinculum stipulationis ex sola mora debentur & pecunia periculo est deponentis, quamdiu non fuerit usus ea depositarius. Ad IV. Ex *d. l. Qui negotia*. 34. *vers. His argumentum*. D. *Mandat.* Ad V. Ex *l. Sed si paterfamil.* 9. §. 1. D. *Ad SC. Macedon.* ubi datur condictio indistincte omni eventu, sive pecunia sit consumpta, sive



sive non. Ad VI. Ex l. Cum in corpus. 36. D. de acquir. rer. domin.

9. Mutuum non contraho, si iusserim ut debitor pecuniam det, is autem non præstet sed promittat tantum: non enim est mutuum nisi pecunia proficiatur d. l. Mutuum. 2. §. Creditum. 3. eaque fiat accipientis: nec mutuum fit promissione l. Qui pecuniam. 30. D. h. sed datione. Hoc ita, nisi is cui annumeranda erat pecunia, voluerit sibi promitti potius, quam præstari: vel fuerit in culpa aut mora: Eoque si sine culpa pecuniam, quæ ei erat præstanda, non potuerit consequi, satisfaciet, si actionem cedat adversus debitorem priorem ex promissione: Quotiens enim quis tenetur ad id quod actionem habet, liberatur cedendo actionem l. Quod debetur. 57. D. de pecul. Cum verò in culpa fuerit vel moram commiserit, non tam directò contra eum agetur ex mutuo, quam utiliter ob culpam aut moram. arg. l. Si & me & Titium. 32. D. h. Vid. Casirens. in l. singularia. 15. D. h. n. 19. Jalon. n. 31. Zaf. n. 9. Ratio dubitandi I. Ex d. l. singularia. in fin. II. Qui ex promissione habet actionem, rem habet. l. Is, qui actionem. 15. D. de Reg. Jur. III. Debet sibi imputare, quod receperit promissionem: nam eo ipso omne in se recipit periculum rei & jus creditoris absolute confirmat. l. 2. C. de pact. IV. Paria sunt solvere & promittere. l. fin. C. ad l. Falcid. §. vendita. 41. Inst. de Rer. divis. l. Si rem. 9. §. Omnis. 3. D. de pign. act. V. Ipsum hoc, quod mandaverim debitori meo, est loco delegationis: delegatio autem est loco solutionis etiam in fœperationis negotio. l. In eum. 39. D. de instit. act. Solvit qui delegat, inquit, Ulpianus in l. Quamvis. 8. §. Interdum. 3. D. Ad SC. Vellejan. Et bonum nomen facit, qui admittit delegatum debitorem. l. Inter causas. 26. §. Abesse. 2. in fin. D. Mandat. ut & qui debitorem suum delegat, pecuniam dare creditur. l. Qui debitorem. 11. D. de fidejussor. le 2. C. de novat. Vide Salic. in d. l. singularia. Fulgos. in d. l. si me & Titium. 32. D. h.

10. Ci-



10. Civitas mutui datione obligari potest, si ad utilitatem ejus pecuniæ sint versæ, *l. Civitas. 27. D. h.* adeoque res civitatis etiam pro mutuo obligari possunt. *l. Si is, qui. 11. D. de pignorib.* alioquin, si pecuniæ non sint versæ in rem Civitatis, illi soli qui contraxerunt, non civitas, tenebuntur. *d. l. Civitas. 27.* nisi ii, qui civitatem repræsentant, acceperint vel eorum jussu Quæstor. Zaf. in *d. l. Civitas.* Jason *ibid.* Nam si ex communi facto ac delicto civitas teneatur. *l. Metum. 9. §. 1. D. Quod met. caus.* magis ex publico decreto. Eo itaque casu non erit necesse probari pecuniam esse in commodum civitatis conversam. *c. pen. x. de Fidejussor.* Probatio autem, quod pecunia sit erogata in rem civitatis, pertinet ad debitorem. *Nov. 120. c. Et hoc. 6. §. fin.* quamvis civitas opus habuerit pecunia: non enim distinguitur. *in dd. ll.* Ratio dubitandi. I. Imò licet ii, qui civitatem repræsentant, acceperint, tamen probanda est pecunia versa. *d. l. Civitas. 27.* II. Cum opus habet civitas pecunia, non est necesse probare eam esse in commodum Civitatis redactam & consumptam, sed sufficit, si civitas indiguerit, per textum in *l. fin. pr. & §. fin. D. de Exercit. act.*

11. Arbitror esse verissimum, quod præceptum *d. l. Civitas. 27.* non habeat locum in aliis contractibus. Jus enim hoc singulare est, & tantum de mutuo textus in *d. l. Civitas.* agit. Vide Bartol. in *l. 1. C. de vend. reb. Civit. lib. 11.* Costal. in *d. l. Civitas.* Cæterum non tantum in nummis mutuo datis, sed & aliis quantitativis valet. 1. Quia dicta lex *civitas*, collocata est eo titulo quo præcipue agitur de mutui datione in genere, & pecuniæ, cujus ibi est mentio, nomen non præcisè significat nummos, sed in hac materia rem, quæ pondere numero & mensura constar. *arg. d. l. Mutuum. 2. §. Creditum. versic. Item. Mutuum. D. h. 2.* Adde *l. Recepticia. 2. C. de constit. pecun. pr. vers. Cum igitur.* 3. Quia & praxis communis & ratio idem suadent. Vide Zaf. in *d. l. Civitas. n. 9. & Com-*



miniter DD. Ratio dubitandi. I. Etiam ceteri contractus comprehenduntur. 1. Quia civitas in iis tam fruitur beneficio restitutionis, quam in mutuo, *l. Rempublicam. 3. d. de Iur. Reip. lib. 11. 29.* 2. Quia pecuniæ appellatio, quæ est in *d. l. Civitas. 27.* refertur ad omnes res, tam soli quam mobiles, tam corpora quam iura. *l. Pecunia. 178. l. Pecunia. 222. D. de verbor. signific.* II. Quia cum agitur in *d. lege, Civitas,* de pecunia, numerata intelligitur: pecuniæ enim nomen simpliciter positum tantum numeratam significat *l. Naturalis. 5. §. 1. D. de præscript. verb. junct. §. Item precium. 2. Inst. de Emt. vendit.* maximè in materia exorbitante à communibus juris regulis, sive jure singulari, quale est in *d. l. Civitas. arg. l. Quod vero. 14. & seqq. D. de legib. & magis, quia in dubiis semper, quod minimum est, sequimur. l. Semper. 9. l. In stipulationibus. 34. D. de Reg. Iur. Vide Bald. in l. Singularia. D. h.*

12. Consistit mutuum in rebus, quæ pondere numero ac mensura consistunt. *d. l. Mutuum. 2. D. h.* Non tamen in vestibus, lignis, lapidibus: Non in grege ad numerum dato: sed rectè in panibus, si in eadem quantitate & bonitate sint reddendi. Vide Bartol. Castrenf. in *d. l. Mutuum. 2. Cujac. 8. Observat. 37. in fin.* Ratio dubitandi. I. Constitui potest in vestib. lign. lapidib. grege. 1. Quia numero consistunt, & mutuum fit in iis, quæ numero consistunt. *d. l. Mutuum. 2.* Quia id innuit textus in *l. Quod sæpe. 35. §. In his, quæ pondere. 5. & seqq. D. de contrah. Emt.* quandoquidem grex ad numerum datus ibidem confertur cum rebus pondere &c. consistentibus. Vide Cujac. *d. Observ. 37.* II. Non potest in panibus mutuum consistere: quia nusquam id legibus probatur, iique non habent certam semper quantitatem. Vide Accurs. in *d. l. Mutuum. 2. §. 1. verb. Creditum in fin. Azon. in summa. n. 18. C. si cert. petat.*

13. Si pactus sit creditor cum decem dat mutuo, ut unde-



undecim recipiat, non nascitur ultra decem obligatio. *l. Rogasti. 11. §. 1. D. h.* Cum enim mutuum re tantum fiat, non potest ex eo ultra rem datam deberi. *l. Si tibi decem. 17. D. de pact. l. Cum ultra. 9. C. de non num. pec.* Vid. Anton. Fabr. in *rational. ad d. l. Si tibi. 17.* Donell. in *d. l. Rogasti. 11. §. 1. D. h.* Idem assero, licet sit addita stipulatio; quia stipulatio confirmans actum non solet tollere actus essentiam. Ratio dubit. I. In traditionibus rerum quodcunque pactum validum est. *l. In traditionibus. 48. D. de pact.* Si non possit valere ut mutuum, valeat ut donatio, cum ea solo pacto fieri possit. *l. Si quis argentum. §. pen. C. de donation.* In dubio enim ea interpretatio est assumenda, ut actus valeat. *l. 12. 21. D. de reb. dubiis.* & si non possit valere ut agitur, valeat eo modo quo potest: uti de donatione inter vivos, licet id non sit verbis actum, est responsum. *l. Vbi. 27. D. de donat. int. vir. & uxor.* II. Sustineatur hæc conventio pro pœna tardæ solutionis vel pro uls precio; pœnam autem & usuras stipulari in mutuo est permissum. *l. Lecta. 40. D. h. l. 3. C. de usur.*

14. Debet in mutuo idem genus præstari. *d. l. Mutuum. 2. pr. D. h.* Unde concludo, pro frumento vel oleo æstimationem non posse solvi. Vide Bartol. Blonet. in *d. l. Mutuum. 2. §. 1.* Fachin. 2. *Controvers. 69. in pr.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. Vinum. 22. D. h.* II. Ex *l. Si quis stipulatus. 57. D. de solution.* III. Quia omnia æstimantur nummis, & idem est, an quis rem vel precium rei habeat; cum precium soleat in locum rei succedere, arg. *l. Iulianus. 17. pr. D. de Rei vindic. l. Si eum. 23. D. h. §. 2. Inst. de Vusufruct.*

15. Pro aureis nummis argenteos solvi posse est indubium. *l. 1. D. de Contrah. emt. l. Quæ extrinsecus. 85. §. 1. D. de Verb. Obligat.* Quantitatem enim non corpora in nummis spectari oportet. Vid. Donell. in *d. l. Mutuum. 2. §. 1.* Hottoman. *Illustr. quest. 15.* Ratio dubitandi. I. Non debet quis compelli ut in  
alia



alia qualitate recipiat, quam dedit. *l. 3. D. h. l. 99. D. de solut.* Nec quoque aliud pro alio solvendum est *d. l. Mutuum. 2. §. 1.* Vide Borcholt. *de Reb. credit. c. 7. n. 4. & seqq.*

16. Si mutatio monetæ sit facta, non uniformiter DD. respondent, quid & quantum solvi oporteat. Mihi videtur distinguere oportere, utrum de certa specie monetæ reddenda sit actum, an tantum de quantitate. De certa specie agitur, cum contrahitur e. g. ut tales aurei Rhenani, tales Ducati reddantur, quales mutuo dati sunt: De quantitate, cum in genere dictum est, ut reddantur centum libræ flandricæ vel aliæ quantitates, quæ ex genere non ex speciebus nomen & æstimationem suam habent. Primo casu, siquidem interna sive intrinseca bonitas monetæ mutata sit, ut si materia auri vel argenti, ex qua nummi sunt cusi, eo tempore non sit tam bona quo petitur, quam fuit tempore contractus, præstare oportet, cum nummi tales solvi nequeunt, æstimationem, quæ earundem est specierum eo tempore, quo solutio fieri debet, si de certo tempore sit actum. *arg. l. Vinum. 22. D. h. vel quo solutio petitur, si dies nullus sit additus. d. l. Vinum.* Idem est dicendum, si extrinseca bonitas, hoc est valor, alia sit quam antè. Ratio est, quia debet præstari tantundem in eadem bonitate & qualitate, de qua convenit & quæ præstita erat. *l. Cum quid mutuum. 3. D. h.* Sin autem eædem species monetæ non sint reddendæ, sed in genere fuerit actum de quantitate, eadem quantitas est restituenda & augmentum vel decrementum æstimationis nummorum cedit commodo & damno mutuatarii. Ratio est, quia tantum solvitur, quantum annumeratum erat. Huc facit. *d. l. Cum quid mutuum. 3. D. h. d. l. Mutuum. 2. §. 1. 2.* Ita E. C. si centum libræ flandricæ sint mutuo datæ per annumerationem 240 imperialium, quorum singuli valent quinquaginta ut nos appellamus, stufferis sive sestertiis, & tempore



re solutionis valeant sexaginta stuffer. fatiscit debitor, si solverit tantum 200 Imperiales, quamvis bonitas quoque intrinseca sit commutata. Idem statuo, licet convenit expresse, ut generaliter vel in auro vel in argento eadem summa, quæ mutuo erat data, reddatur. Ratio dubitandi. I. Non valet conventio contra essentiam contractus *l. Nec ex solemn.* 27. *D. de leg. Iur. i. Iurif.* 7. *Et general.* 16. *D. de pact.* At mutuum hanc habet essentiam, ut non eadem species monete reddantur sed aliæ. *d. l. Mutuum* 2. *D. h. frustra* ergo de tali conventionem ejusque effectu disputatur. II. In conventionem de specie monete, non de alio cogitasse contrahentes præsumuntur, quam de valore in iisdem nummis reddendo *arg. d. l. mutuum* qui si haberi non possint, in aliis valor est reddendus is, qui fuit certus tempore eo quo contractus celebratus est: nec videtur esse veritati consentaneum, quod de incerta mutatione monete senserint. *arg. l. si ita esset.* 7. *vers. quia presens.* *D. de aur. & arg. legat.* III. Siquidem de certa monete specie non sit actum, non potest minus solvi, vel non debet amplius, quam valor, qui fuit tempore contractus, *arg. l. si tibi.* 17. *D. de pact. l. Rutilia* 69. *D. de contr. emt. l. Cum quis.* 22. *D. de Obl. & act. c. olim.* 20. *x. de censib.* Pro qua sententia hæc ratio est, quod æstimatio pecuniæ sit certa. *l. Nummis.* 3. *D. de in lit. jurand.* Unde per subsequentem monetæ mutationem incerta fieri nequit, sed debet manere æstimatio, quæ fuit tempore contractus *arg. l. hominem* 37. *D. mandat.* IV. Non debet creditor compelli, ut in alia forma accipiat quam dedit, si ex eo sit passurus damnum. *l. 99. D. de solut.* Atqui damnum pateretur, si aucto valore minus acciperet in speciebus sibi solutis quam in iis dedit: præcipue, cum per augmentum valoris etiam rerum precia aucta sint vel augeantur. Vide de hac materia variè differentes Bartol. Castrenf. Alexand. *in d. l. Cum quid* 3. Fachin. 2. *Con-* *trov.* 9. Coras, 4. *Miscell.* 13. v. 5. Et Horomann.

*Iuss.*



*Illust. quest. 15. Menoch. 2. arbit. Iud. c. 207 n. 9. & 10.*

17. In æstimatione rerum, nullo die vel tempore appposito, si ea ex actionis jure descendat, inspiciendum est tempus contractus *l. Hominem. 37. D. Mandat. l. Cum quis. 22. D. de oblig. & act. l. Fundum cornelianum. 28. D. de novat.* Ex Iure autem actionis venit, si vel æstimatio sit promissa, vel à fidejussore quid sit solutum aut simili casu. Ratio est, quia quod debetur præstandum est, debetur verò æstimatio die contractus. Id verò ita accipio, nisi postea in mora sit; tunc enim si à tempore moræ incipiat æstimatio crescere, cederet hoc commodo creditoris & damno debitoris. Mora enim cuique sua non adversario nociva esse debet. *c. Mora. 25. de Reg. Iur. in 6.* Ratio dubitandi. I. Cum tempus vel dies non additur, tempus petitionis & non contractus est spectandum. *l. Vinum. 22. D. h.* II. Tempus condemnationis est inspiciendum *l. In hac actione. 3. D. de action. Triticar.*

18. Si dies sit adjectus, & æstimatio non veniat ex jure actionis, redigetur ad diem, si locus, ad locum *d. l. vinum. 22.* si conditio, ad diem, quo conditio extiterit. *l. Quoties 59. D. de verbor. oblig.* Tunc enim ab illo peti potest *d. l. Quoties* & in mora est debitor. Ita tamen, ut crescat æstimatio, si post diem vel existentiam conditionis perseveraverit in mora, vel dicto loco non solverit: ne cuiquam mora profit sed ut obfit. Ratio dubitandi. I. Tempus contractus & hoc casu attendendum est. 1. Quia dies non imminuit jus obligationis ejusque essentiam: statim enim debetur, etiam antequam dies venerit. *l. Centesimis. 46. D. de verbor. Oblig.* sed differtur tantum solutio. *d. l. Centesimis. 46.* & conditio solet retraheri sua natura ad tempus contractus, si in futurum vel præsens sit concepta; nec conditio est de essentia ipsius contractus, sed tantum adjectio ex accidenti, uti & locus. 2. Quia expresse dicitur in *l. cum quis in diem. 22. D. de Oblig. & action.* quod, cum fidejussor est acceptus ad stipulationem



tionem in diem, non æstimatio ad diem adjectum, sed fidejussionis initæ sit revocanda.

19. Cum æstimatio non ex natura ac jure actionis præstanda est, nec dies, locus aut conditio est addita, sed per judicem fieri debet simpliciter ac verè, est inspicendus dies sive tempus moræ, sive ea contracta fuerit per interpellationem, secundum *l. Mora. 32. D. de usur.* sive aliter sine interpellatione. Id expressum est *l. In hac actione. 3. in fin. D. de condic. triticar.* Ratio dubitandi I. Imò spectatur tempus non simpliciter moræ, sed quo petitur, quo lis contestatur ac judicium accipitur. *l. fin. D. de cond. triticar. d. l. Vinum. 22.* II. Imò hoc tempus, quo res unquam plurimi fuit, in moroso debitore attendendum non tantum in fure. *l. In re furtiva. 8. §. 1. D. de condic. furtiv.* sed & quolibet alio: quia per moram debitoris nihil debet decedere Creditori. III. Ulpianus respondit, ad condemnationis diem esse æstimationem referendam. *l. In hac actione. 3. D. de Cond. Triticar.* IV. Distingui oportet inter stricti juris & bonæ fidei judicia. *l. Sed mihi videtur. 3. §. In hac actione. 2. D. commod.* Id sanè justissimam habet rationem; quia in bonæ fidei judiciis potest judex æstimare ex bono & æquo, quomodo & quantum satisfieri oporteat. *§. In bonæ. 30. D. de action.* nec alligatus est tempori sed ex æquitate decernit: In stricti verò Juris actionibus observare eum oportet vel tempus contractus & id quod præcisè partibus placuit. *l. Quicquid. 99. D. de Verbor. Oblig. vel diem litis contestationis, quo novatio necessaria per judicii constitutionem introducit. l. Aliam causam. 92. D. de novat.*

20. Cum per juramentum in litem æstimatio facienda est, rei judicandæ tempus, quanti res sit observatur. *l. Sed mihi. 3. §. In hac. 2. D. commod.* Quia demum post sententiam, qua ad restituendum vel exhibendum est condemnatus, æstimatio morantis causam accipit. *l. Qui restituere. 68. D. de Rei vindicat. l. 1. 2. D.*



2. D. de in lit. jurand. Ratio dubitandi. I. Nullius temporis in hac re ratio est habenda: cum, qui jurat in litem, non tantum rem ex veritate sed & affectione, quæ metam temporis nullam admittit, æstimet in infinitum d. l. Qui restituere. 68. l. Videamus. 4. §. Jurare. 2. D. de in lit. Jurand. II. Malè dictum, quod tempus condemnationis hic spectandum esse doceatur; cum ea ratione facillè fieri posset, ut debitor per suum dolum lucrum sentiret, quod admitti non debet. l. 1. D. de dol. mal. & Creditor damno afficeretur, contra l. Factum. 155. D. de regul. Jur. Pone plures interfuisse creditoris ante sententiam: hanc utilitatem, quam consequi potuisset, si res suo tempore fuisset restituta, inhumanum est ei adimi.

Ex tit. C. de non numerat. pecun. &  
Inst. de literar. Obligat.

21. Qui confessus est in Chirographo, se nummos debere, potest vel condicere Chirographum a Creditore, vel, si conveniatur, tueri sese exceptione non numeratæ pecuniæ tit. Inst. h. l. Si ex cautione. 3. C. h. In hac verò conditione & exceptione beneficium hoc singulare competit debitori, sive Actoris sive Rei partes sustineat, ut non teneatur probare, modò biennium non fuerit elapsum, se, quod mutuò datum erat, non accepisse. d. l. Si ex cautione. Nec distinguo, utrum publicum vel privatum sit instrumentum; cum nec leges distinguant. arg. l. 2. fin. C. h. Bartol. in d. l. 3. Ratio dubitandi. I. Si id concedatur, invitabuntur debitores ad malitias, ut negent se accepisse, quod acceperunt. II. Semper creditur instrumento d. In exercendis. 15. C. de fide Instrum. donec contrarium probetur. l. Optim. 14. C. de contrah. & Comm. stipulat. l. Sciendum. 30. D. de Verbor. Oblig. & confessioni: Confessus enim pro judicato est l. 1. D. ad l. Aquil. Creditor pro se habet instrumentum & confessionem debito-



bitoris instrumento comprehensam. Nimis sanè indignum est, quod sua quisque voce dilucidè protestatus est, id eundem eo casu infirmare testimonioque proprio resistere. *l. Generaliter. 13. C. h. III.* Imputet sibi ac suæ negligentiae vel temeritati acceptum ferat debitor, quod antequam acceperit, se accepisse profiteatur & nimis credulus fuerit. *l. Quod si servus. 3. §. sed sic. 9. D. de in rem vers. l. Si. is à quo. 3. §. fin. D. ut in possess. legat.* Stultis enim ac negligentibus non sunt beneficia tribuenda, sed vigilantibus. *l. 24. in fin. D. Quae in fraud. Credit. IV.* Nulla juris ratio patitur, ut publico instrumento denegetur fides probandi, cum publica instrumenta sint potiora testibus. *l. Censur. 10. D. de probat.* Ac nemo adeò stolidus invenietur, ut patiatur aliquid scribi contra se in publico instrumento. *l. fin. in fin. pr. C. arbitr. tutel. V.* Absurdum est, elapso biennio debitorem obligari validè; cum tempus non sit legitimus modus obligationis inducendæ vel finiendæ *arg. l. Obligationum. 44. §. 1. D. de oblig. & action.* Imò nemo tenetur ullo tempore ex sola promissione vel confessione debiti, si nihil acceperit. *l. Qui pecuniam. 30. D. de reb. Credit. & semper potest competere exceptio doli l. Pure. 5. in fin. D. de Except. dol. mal. quæ ei, qui sine causa petit, potest objici l. Palam. 2. §. Circa 3. D. eod. Sine causa autem petit, qui nihil præstitit.*

22. Non dubito, quin inter Mercatores exceptio non num. pec. habeat locum; cum leges nusquam eos excipiant, & hoc jus à mercatoribus originem traxerit, ac in iis ratio eadem valeat. Vide Alciat. in *l. Qui pecuniam 30. n. 8. D. de reb. credit.* Strach. de mercatur. tit. Quom. in caus. mercator. proced. sit. n. 9. Ratio dubitandi. I. Mercatores non præsumi possunt adeò negligentes, faciles & creduli, ut sint confessuri se accepisse id quod non acceperunt; Est enim hominum genus maximè ad res suas attentum. II. Inter Mercatores cessant juris apices ac subtilitates, ad quas exceptio-



ptionis hujus biennalis jus referendum est. Vide Bald. in l. Frustra. C. h. Jason. in d. l. Qui pecuniam.

23. Exceptio privilegiata non num. pecun. per quam creditor probare tenetur, non in omnibus contractibus habet locum, sed tantum in mutuo l. Adversus s. l. 14. §. 1. C. h. t. t. Inst. h. & dote. Quid n. non faciet debitor indigens pecunia, ut eam impetret, & sponfus? In dote non datur semper biennium, sed id tempus expressum in l. fin. C. de dot. caut. non num. & auth. Quod locum. ibid. Cum verò mutuum non consistat tantum in nummis, sed & aliis rebus, existimo etiam ob alias res hanc exceptionem proponi posse. l. In contractibus. 14. verbis: in quibus pecunie, vel alia res numerata vel data esse conscribuntur. C. h. Ratio dubitandi. 1. Imò & in aliis contractibus danda est hæc exceptio. 1. Per textum in l. pen. verbis: vel dotis vel alterius causa nomine. C. h. 2. Est eadem ratio in omnibus. 3. Pecuniæ nomen ad quaslibet res refertur, l. pecunie. D. de verbor. signific. cur non in hoc contractu? 4. Quia hæc exceptio competit in omnibus, quibus pecunia vel res numeratur, vel datur. d. l. In contractibus. 14. pr. & §. fin. Consequenter in permutatione, in qua utrinque datur res; Emtione, in qua ab una parte precium, ab altera res datur, & similibus. Vid. Emanuel. Cost. in d. l. Si ex cautione. Petr. Heig. ad lit. Inst. h. n. 19. & seqq. 1. Tantum hæc exceptio referenda est ad nummos. 1. Quia ubique de pecunia numerata agitur. t. t. C. h. & t. Inst. h. 2. Quia videtur in aliis rebus cessare ratio juris circa hanc exceptionem.

24. Qui exceptioni non num. pec. in eodem confessionis Chirographo renunciavit, æquè eam habet, modò probaverit Notarium ex consuetudine, non ex certa partium voluntate vel jussu renunciationem adscripsisse; Eadem enim facilitate permittit hanc renunciationem adjici, qua debitum, quod non accepit, confitetur se accepisse. l. Si mulier. 22. C. ad SC. Velle-



Jan. l. Doli. vers. diversum. D. de novat. Vide Cyn. Sichard. in d. l. Si ex cautione. 3. C. h. Principalis contractus naturam sequuntur ea, quæ adjiciuntur arg. l. Non est dubium. §. in fin. D. de legib. l. fin. C. h. Ratio dubitandi. I. Renunciatio semper est valida. l. Iubemus. 21. c. ad SC. l. pen. C. de pact. Nec quisquam quid scripsisse, quod mente non agitaverit, præsumi potest l. 7. §. 1. D. de supell. legat. Nec clausula renunciationis otiosa esse potest, cum verba cum effectu accipi oporteat l. 1. §. 1. D. quisque jur. in al. statuer. Vide Sande lib. 3. decis. frific. tit. 2. de fin. 1. Accurs. Azon. in d. l. 3. 25. Potest etiam post biennium opponi exceptio non num. pecun. siquidem debitor in sese recipiat onus probandi pecuniam non esse numeratam: Est enim hæc, cum vel in specie de dilatione facta dolo Creditoris, vel de dolosa petitione, quod sine causa petat Creditor agitur, vera doli exceptio l. Palam. 2. §. Circa 3. §. & generaliter. §. D. de dol. mal. & met. except. Exceptio autem doli est perpetua. l. Purè. §. §. fin. D. eod. Nulla ratio patitur, ut ex causa iniqua, vel sine causa ex solo tempore & per falsitates suas commodum creditor ac actionem consequatur l. 12. D. de furt. Biennium in commodum debitoris introductum, non debet eidem nocere. l. Quod favore. 6. C. de legib. Vide Gomez. 2. Variar. resol. c. 6. n. 7. Bart. Ang. Salic. in d. l. Si ex cautione. Ratio dubitandi. I. Frustra in se onus probandi debitor suscipit, cum pecuniam non esse numeratam docere nequeat: Est enim negationis per naturam nulla probatio l. Asseveratio 10. C. h. l. Actor. 22. C. de probat. II. Compellitur debitor solvere lapso biennio. d. l. Si intra in fin. Nec ulla exceptio admittitur l. In contractibus. 14. C. h. t. t. Inst. h. Adeo quidem, ut nec insurandum deferri possit d. l. In contractibus. 14. §. Illo. 3. III. Datur hoc beneficium minoribus, ut post biennium possint hanc except. opponere. l. fin. C. In quib. caus. in integr. rest. necess. non est. Absurdum autem esset minoribus hoc dari privi-



privilegium, si majoribus competeret. *arg. l. In cause. 16. pr. D. de minorib. I V.* Postquam usucapio est impleta, nullam domino actionem dari certum est: eodem modo & in hac exceptione, quæ temporis lapsu sublata est, ut sit litium fines. *l. 1. D. usurp. & usuc. V.* De injuria nulla conqueri potest debitor, cum ex suo facto vel negligentia damnum hoc sentiat. *l. Quod quis. 203. D. de Reg. Jur. l. Damnum. 86. Eod. in 6.* Potuisset enim intra biennium tantum denunciare, & ea ratione exceptionem reddere sibi perpetuam. *d. l. In contrahibus. §. fin.*

26. Quæ singularia sunt in Exceptione non num. pecun. non extenduntur ad eum casum, quo non in literis sed ad stipulationem creditoris presentis coram testibus respondit debitor se debere. Tantum enim juris textus loquuntur de chirographo sive instrumento, de literis ac cautione. *1. 1. Inst. h. l. 1. 2. 3. 4. 5. 7. 8. 14. §. 1. 2. 4. l. l. f. c. legib. Vide Donell. 13. Comment. 39.* Ratio dubitandi. I. Est eadem ratio testium ac instrumentorum. *l. In exercendis. 15. C. de fid. Instrum. & eadem facilitate coram testibus quis quid promittit, qua in instrumento.* II. Variis legibus fit in hac re mentio non literarum sed stipulationis. *l. Cum ultra 9. C. h. stipulatio tantum verbis fit, l. 1. D. de verbor. Obligat. Adde hisce 9. Idem Juris. 2. Inst. de Except. Vide Alciat. in d. l. Qui pecuniam. 30. circa fin.*

27. Si quis sit in Chirographo confessus se pecuniam ante annum vel aliud tempus accepisse, non potest privilegiata exceptione uti; scil. ut creditor probet se numerasse. *l. Adversus. 5. C. h. versic. cum autem. l. Generaliter. 13. C. h.* Ad quos textus accedit hæc ratio, quod nulla lege inveniatur cautum, quod hoc casu debitori privilegium Exceptionis tribui debeat: ubi autem lex silet in privilegio, ibi eidem non est locus. Vide Salicet. in *d. l. Generaliter.* Ratio dubitandi. I. Nulla lex excludit hunc casum, ergò includi eum oportet: nam beneficia latè sunt explicanda, maximè



cum legum generalitas non refragatur. II. Eadem facilitate debitor hoc posset confiteri, qua simpliciter ac sine tempore affirmat se accepisse, quod ei non est numeratum vel datum. Vid. Fachin. 2. *Controu.* 83. Gomez. 2. *var. resol. c.* 6. n. 4.

28. Exceptionis prærogativa competit etiam heredibus debitoris. *l. Si intra. 8. C. h.* Tempus verò iis currit non ab adita hereditate sed die mortis. 1. *Arg. d. l. Si intra. 8. verbis: residuum tempus ejus heres habebit. &c.* 2. Quia tempus biennii est continuum. *d. l. In contractibus. 14. pr.* 3. Quia conditio obligationis mutari non potest ex persona heredis. *l. stipulationum. 2. §. Ex his 2. versic. non enim. D. de verbor. obligat.* Vide Bald. Castrenf. in *d. l. Si intra. 8.* Zanger. *de except. c.* 14. n. 49. & seq. Ratio dubitandi. I. Tempus restitutionis petendæ contra heredem, licet sit continuum. *l. fin. C. de Tempor. in integr. rest.* non currit, nisi ab adita hereditate *l. Ea, quæ. 5. §. fin. C. eod. de tempor. in integr. restit.* Nulla g. ratio erit, cur & hoc tempus ante currat, cum etiam sit continuum. *d. l. In contractibus. 14. pr.* II. Iniquum esset, ut heredi noceret lapsus temporis, antequam adiisset. Quandoquidem ignorat conditionem rerum hereditariarum. Succurri autem oportet ei, qui justam habet causam ignorantiae. *l. Qui in alterius. 42. D. de regul. iur. l. 29. D. Mandat. l. 7. D. de jur. & fact. ignor.* III. Ante hereditatis aditionem nullus est heres; nec agere potest qui non adiit, sed demum fit heres per aditionem & nanciscitur agendi facultatem. Qui verò agere nequit, ei præscriptio ex lapsu temporis non nocet *l. 1. in fin. l. 2. C. de annal. præscript.*

29. Qui partem debiti solvit, potest quidem pro reliqua parte allegare simplicem sive vulgarem non num. pec. exceptionem, quâ debitor probet partem reliquam non esse præstitam, sed non privilegiatam per quam creditori incumbit onus probandi se dedisse: 1. Quia agnovisse videtur debitum totum, qui partem solvit. *l. Cum fidem. 4. C. h. arg. l. Item si filius. 7. §. pen.*



§. pen. & fin. D. ad Macedon. 2. Quia Jus Exceptionis privilegiatæ exorbitat à communis juris regulis, ac propterea cessat, quoties lex vel necessaria consequentia deficit: ex Lege verò nullâ, nullâ necessariâ consequentiâ probabitur hoc casu privilegio hujus Exceptionis esse locum. Ratio dubitandi. I. Ex l. Minorem, 2. C. h. II. Idem juris est in parte quod est in toto. l. Quæ de tota. 76. D. de Rei vindicat III. Non valet argumentum à solutione partis ad debitum totius. l. Existimarunt. 21. D. de rebus credit. l. Cum te ideo. 4. C. ne uxor. pro marit. l. 7. C. de usur. Vel à parte gesta ad totum gestum vel gerendum l. Tutori. 20. versic. ac satis. C. de negot. gest. IV. Potest d. l. Cum fidem. sic explicari, quod in ea tractetur de eo, qui fidem cautionis totius agnovit, & præterea in signum agnitionis solvit partem vel usuras: Id indicat verbum *Etiā*. Vide Salic. in d. l. Cum fidem.

30. In apochis est constitutum tempus 30. dierum. d. l. In contractibus. 14. §. super. 2. C. h. Ratio dubitandi. I. Eadem est ratio apochæ & literarum obligationis arg. l. 35. D. de reg. iur. II. Exceptio vel querela de errore calculi est perpetua l. Calculi. 8. D. de administrat. rer. ad civitat. pertin. & sæpius potest de errore tractari. l. un. C. de error. calcul. daturque condictio, quæ est personalis actio & perpetua, si quid ex ea causa sit solutum. d. l. un. Cur ergo non potest condici apocha, quæ per errorem est data seu spe solutionis.

31. Qui solvit ex condemnatione ac post invenit apocham, potest repetere solutum. Solutio enim prior, de qua apocha concepta erat, jam ante sustulerat plene obligationem omnem pr. Inst. Quib. mod. solv. obligat. Huc facit textus in l. si sponsus. 5. §. si uxor. 7. D. de donat. int. vir & uxor. Dabitur autem restitutio in integrum ex generali clausula, si qua mihi videbitur esse justa causa. l. 1. l. 26. §. fin. D. Ex quib. caus. major. in integr. Ratio dubitandi. I. Non potest esse ulla, cum res est judicata, repetitio, vel ob errorem l. 36. D. Fa-



*mil.erciſc. vel ob dolum. l. ſi fidejuſſor. 29. §. In omnibus pen. D Mandat. add. l. 60. d. D. 1. C. de Condiſt. indebit. ſed tantum agetur ſtellionatus. d. §. In omnibus. pen. II. Datur tantum reſtitutio, cum per falſitates & per perjuriam actor vel reus obtinuit ſententiam. l. 33. D. de re judicat. Ergo non propter errorem vel ſimplicem dolum. III. Hoc caſu intentanda eſt condiſtio ſine cauſa arg. l. 1. §. ſin. D. de condiſt. ſine cauſ. Ceſſat ergo reſtitutio, cum ſit remedium extraordinarium. l. In cauſa. 16. D. de minorib. Vide de hac re Berlich. deciſ. 62. n. 4. & ſeqq. Paul. de Caſtr. conſil. 257. n. 1. & ſeqq.*

## EXERCITIUM XXX.

*Reſp. JOACHIMO JHERINGIO,  
Nordâ Friſio.*

*Ex tit. C. & D. de jurejurand.*

## THESIS PRIMA.

**F**RUſtra diſputatur de jurejurando, ſi lex non permittat jurare. Statuimus itaque remedium non tantum licitum, ſed & neceſſarium eſſe, juſjurandum. Deus ipſe juravit. *Gen. 22. v. 16. 17. Ierem. 22. v. 5. Ad Hebraeos. 6. v. 13. præſcripſit jurandi formulam. Deuteron. 6. v. 13. & 10. v. 20. Angeli jurejurando annunciationes ſuas confirmarunt. Daniel. 12. v. 7. Apocalypſ. 10. v. 6. Et paſſim Pii ac Magnates populi, fœderibus ſuis, pactis, rebus arduis, minis ac magni momenti aſſeverationibus juſjurandum adjecerunt. Ita ante legem jurarunt Pater fidelium *Gen. 14. v. 22. Gen. 21. v. 24. 31. Servus Abrahami Eleazar juſſu Abrahami. Gen. 24. v. 2. 3. Iſaac. Gen. 26. v. 28. 31. Jacob. Gen. 31. v. 53. Joſeph ad petitionem Jacobi. Gen. 17. v. 31. Fratres Joſephi, ad Joſephi poſtulationem. Gen. 50. v. 25. Poſt legem, Deputati à Joſua**



Josua ad explorandam terram. *Iosua*. 2. v. 12. 14. Mo-  
 ses. *Ios.* 14. v. 9. *Iosua*. *Ios.* 9. v. 15. *in fin.* 19. Se-  
 niores Gilhadis. *Judic.* 11. v. 10. *Israelitæ*. *Jud.* 21.  
 1. *Ruth*. *Ruth.* 1. v. 17. Boas *Ruth.* 3. v. 13. Saul  
 Rex. 1. *Sam.* 14. 39. & 19. v. 6. *ibid.* 28. v. 10. Da-  
 vid. 1. *Samuel.* 20. v. 3. *ibid.* 25. v. 22. 34. 2. *Sam-*  
*uel.* 12. v. 5. *ibid.* 14. v. 11. *in fin.* *ibid.* 19. v. 23.  
 1. *Reg.* v. 13. 29. 30. Jonathan, *ibid.* v. 12. 17. 42.  
 Abner. 2. *Samuel.* 3. v. 9. Ithai, *ibid.* 15. v. 21. *in*  
*fin.* Joab, *ibid.* 19. v. 7. Salomon. 1. *Reg.* 2. v. 23. 42.  
 Elias *ibid.* 17. v. 1. & 18. v. 15. Micha. *ibid.* 22. v. 14.  
 Elisa. 2. *Reg.* 2. v. 2. alique plurimi. In novo quo-  
 que testamento nihil immutatum esse in hac re, probari  
 potest. Quinimo Christus Salvator noster, qui non  
 venit ad legem, quæ & inter alia mandavit jurari.  
*Exod.* 22. v. 8. 11. & 23. v. 13. *Deuteron.* 10. v. 20.  
 solvendam sed implendam *Matth.* 5. v. 17. ipsumque  
 est Amen & veritas *Apocalyps.* 3. *vers.* 14. non infre-  
 quenter, ut populum ad pietatem inflammaret, ut  
 verbis suis addere fidem juravit, cum dixit *Amen* ut  
 videre est ex *Matth.* 5. v. 18. 26. & 6. v. 2. 5. 16.  
*Ioann.* 6. v. 26. 32. 47. 53. & 8. v. 51. 58. & 12. v.  
 24. & 13. v. 16. 20. 28. 38. & 14. v. 12. & 16. v. 20.  
 23. & 21. v. 18. Est enim amen dicere, jurare. *ad he-*  
*braeos.* 6. v. 14. Apostolus quoque gentium, ut alios  
 præteream, subinde usus est juramento. *ad Roman.* 1.  
 v. 9. & v. 1. 2. *ad Corinth.* 1. v. 23. *Ad philipp.* 1. v. 8.  
 & 1. *ad Thessalon.* 2. v. 10. scriptum deinde est *ad He-*  
*braeos.* 6. v. 16. Omnis controversiæ finis est iusiuran-  
 dum. Ratio dubitandi. I. Christus dixit: ne jure-  
 tis omnino. *Matth.* 5. v. 34. II. Christus dixit: Esto  
 sermo vester Etiam, Etiam, Non, Non. *d. c. 5. v. 37.*  
 Et quod supra hæc verba redundat, à malo est. *d. v.*  
 37. III. Dixit Apostolus Jacobus: ante omnia, fra-  
 tres mei, ne juretis: neque per cælum, nec per terram,  
 neque aliud ullum iusiurandum: sit vestrum Est, Est,  
 Non, non, ne in condemnationem incidatis. *Iacob.* 5.  
 v. 12.



v. 12. I V. Iuramenta & eorum concessiones nec non exempla ex sacro Codice allegata ad publicum statum aut publicas personas pertinent, non ideo privatis sunt concessa.

2. Cum verò defenditur, Iuramenta esse licita, non omnia probantur sed tantummodo ea, quæ præstantur ab iis, ad quos negotium spectat; secundum ea præcepta, quæ Dei & iustæ legumlatores leges præscribunt: Inter hæc primum est, ut Iurent tantum illi, qui intelligunt. Nunquam it. quæ exigendum est Iusjurandum ab illis, qui iudicio non valent vel alias sunt incapaces. Iuramenti enim fundamentum est Iudicium: imò nec ab illis, qui facillè fidem fallunt & gratiam ac commoda religioso cultui præponentes cum iuramentis, ut pueri cum talis, ludunt. *arg. Quæ sub conditione. 8. D. de condit. Inst. l. Eos 5. C. de testib. Qui enim talibus scientes deferunt Iusjurandum, quandoquidem ansam aliquatenus malo committendo præbent, tantum non animas suas à perjurii crimine ac criminatione non liberant: non enim videtur non delicti esse reus & is, qui ei præbet perfectam causam l. nihil interest. 15. D. ad l. Cornel. de sicar. l. De cætero n. x. de Homicid. & is, qui occasionem sive causam imperfectam. l. Qui occidit. 30. §. pen. versic. Nam & D. ad l. aquil. In confesso quoque est, Iuramentum esse cultum Dei moralem Deuteronom. 6. v. 13. & 10. v. 20. præstatum enim ut honor Dei illustretur, ac invocetur Deus per jurantem, ut veritas, gloriosa Deo, pateat. Quocirca impuris hominibus, qui perjuria meditantur, nullo modo in publicum scandalum ac privatorum detrimentum committenda. Nec date quod sanctum est canibus, nec proiicite margaritas vestras coram porcis, ne quandoque conculcent eas pedibus suis & versi vos lacerent, inquit Salutis nostræ Author Matth. 7. v. 6. Adde Proverb. 9. v. 6. & seqq. & 1. Corinth. 10. v. 21. ad Philipp. 3. v. 2. Ratio dubitandi. I. Conceditur jure civili, ut minores jurent l. 1. auth. Sacramente c. Si advers.*



*vendit.* ac hoc iusiurandum ab iis præstitum habet plenum effectum, licet magnum sint passi denimentum: adeo ut nec restitui possint, nisi dolum vel vim probent. *d. l. 1. & Auth.* Minores verò non plenè intelligunt, nec curare possunt sua negotia. *pr. Inst. de curatorib.* iisdemque administratio rerum suarum non committitur. *l. 1. §. fin. D. de minorib.* II. Imò & ab illis, qui suspectæ sunt fidei, præstari oportet iusiurandum. 1. Cum semper quisque bonus præsumatur *c. dudum c. fin. extr. de præsumt. c. un. vers. cum illum, quem extr. de senet. in ord. faciend. & verax in eo, quod sibi commissum est* 2. Cum metus pænæ iræque divinæ quemq; in officio contineat. 3. Cum non sit prohibitum jure divino ac humano iis deferre iusiurandum. 4. Cum tam mali quam boni ad cultum Dei admittantur & sint in ecclesia ac republica, ut inter triticum Zizania, *Matth. 13. vers. 27. 28. 29. 47. & 22. v. 14. & 25. 1. 2. & seqq. 2. Ad Timoth. c. 2. vers. 19. 20.*

3. Secundum præceptum de juramentis permissis est, ut ea præstentur in bona causa. Bona autem est causa, cum res sunt iustæ, veræ, certæ, graves ac possibiles. Siquidem enim res sint iniustæ, quæque pugnant cum honestate, & pœnam merentur, non tantum sacramenta sunt inefficacia jure *l. non est dubium. 5. §. fin. C. de legib. l. Iurisg. 7. §. Et generaliter. 16. D. de pact. c. non est obligatorium § 8. D. Reg. Iur. in 6. ut, qui juravit non teneatur ea, quæ jurato promisit, præstare dd. ll. verum etiam graviter est puniendus, qui in malo, de quo temere fidem suam interposuit, perseveret. Bis peccat ac peccatum cumulat peccato, qui malè jurat & in peccato persistit: secundum regulam, Quæ male jurantur, pejus servantur *c. 3. x. h.* Quæ Deus, vel inter homines legislator iustus, prohibet, non tantum promitti sed & fieri vetat, & quanto facere est gravius, tanto magis; ne fiant, præcipit. Huc accedit regula generalis, quod juramenta non debeant esse iniquitatis vincula.*



cula. Quinimo & ea, quibus æquitas vel iustitia deest, sua natura sunt perjuria. *c. Qui Sacramento. 11. caus. 22. quest. 4. Thom. 2. 2. quest. 98. art. 2. ad. 2.* Nam diversos inter Comites juramenti, est iustitia. *Ierem. c. 4. v. 2.* In falsis quoque nequit fieri iuramentum, quia ad veritatem eruendam ac patefaciendam præstatur. Diciturque Veritas verè Comes Iuramenti *Ierem. d. loc. Levit. 19. vers. 12.* Nec in incertis iusjurandum locum habet: quia jurans certam rei, de qua jurat, conscientiam habere debet. In levioribus si quid fiat juratò, est temeraria usurpatio nominis divini, pugnans cum præcepto tertio Decalogi *Exod. 20. vers. 7.* Impossibilia, cum nulla sit nec esse possit eorum obligatio *l. Impossibilem 185. D. de Reg. Iur.* iuramento subijci nequeunt. & qui ad impossibile jurat, is vel insanit, vel Deum ac homines illudit, cum non possit habere serium propositum faciendi id, de quo jurat & hypocryice fucum facit, cum asserit se facturum, quod nec vult nec potest. Ratio dubitandi. I. Expresse dictum *Psal. 15. v. 4.* Quod ille sit habiturus in monte sanctitatis Domini & in tentorio Iehovæ, qui jurat ad malefaciendum (uti habet textus Hebraicus) nec tamen id mutat. Debet itaque non esse nullum, sed servari oportet iuramentum quod de malo est. II. Expresse erat prohibitum Israelitis, ne fœdus facerent cum populis, qui terram canaan habitabant; attamen fœdus inter Josuam ac Seniores populi Israeliti & Gibeonitas, licet hi dolum commississent, non tantum nullum non fuit declaratum sed & religiose servatum. *Ios. 9. v. 3. 4. 18.* III. Qui Iuravit se facturum, ut faciat quod potest, is constituit Deum quasi testem mendacii, si non faciat: Qui verò se malum facturum iurato promisit, promisit, quod facere potest, tenebitur ergò, ne offenda Deum ob perjurium, Ob hanc causam herodes Rex servare maluit fidem, quàm non interficere Joannem Baptistam. *Matth. 14. v. 6, 7. 8. 9.* IV. Non debet distingui inter



inter res levis momenti & gravioris; cum non eo modo distinguatur in verbo Domini nec in legibus juris civilis. Imò in sacro Codice, uti cultus Dei in minimis spectandus est, ita & Iuramentum in minimis, quo honoretur Deus. *Deuter. 10. v. 20.* Simili modo & omnis controversiæ, siue magna siue parva fuerit, indistinctè, finis est jusjurandum, *Ad Hebræos. 6. v. 16.*

4. Non verò arbitror præcisè omnia Iuramenta, licet habeant justam causam, esse implenda, sed ea tantum, quæ ex justa veraque causa impleri alterius interest & sunt præstita ad fidem alteri faciendam. Pone, quem justa de causa jurasse hosti damnum inferre, exequi sententiam contra condemnatum ejusque res, propositum id mutari potest. Ita quoque David cum ob injuriam sibi à Nabalo illatam jurasset se deleturum omnes, qui ad parietem ejus mingerent. *1. Samuel. 25. v. 25.* justissimè fecit, quod permotus ab Abigaila uxore Nabali consilium non sit executus. *Ibid. v. 32 & seqq.* Ratio dubitandi. Cum juratur non homini sed Deo datur fides: Iuramentum esse Dei dicitur *Exod. 22. v. 11.* Fides verò quæ Deo fit, omni modo est liberanda: Ita Jephtha etiam in propria filia fidem non sefellit *Judic. 11. v. 30. 31. 35. 36.* Vid. *Levit. 5. v. 4. Psalm. 15. v. 4.*

5. Tertium præceptum, quo jurare permittitur, est de modo. Modus est 1. Ut non fiat, nisi ex necessitate, non temerè: Quisquis temere & in vanum usurpaverit nomen Dei, eum non relinquet impunitum Jehova. *Exod. 20. vers. 7.* Vnde & Comes Iuramenti est necessitas Est enim irreverentia divinæ majestatis citra necessitatem iuramentum præstare. Vide *Covar. part. 1. Relect. cap. Quamvis. de pact. in 6. §. 5. de Iuram. comitib. & requisiti.* II. Ut fiat per solum Deum *Deut. 6. v. 13. & 10. v. 20.* Ita jurarunt pii. *Judic. 11. v. 10.* Ratio dubit. I. Salvator noster ait, esse permissum jurare per templum, per altare. *Math. 23. v. 16.* II. Moyses juravit per cælum & terram. *Deu-*

80992.



teron. 4. v. 26. & seqq. & 30. vers. 19. Ioseph per vitam Pharonis Gen. 24. v. 15. & 16. David per animam Jonathæ 1. Samuel 20. v. 3. III. Requiritur tantum, ut per superiorem iuramentum fiat. *Ad hebraeos* 6. v. 16. Non verò Deus tantum est superior sed magistratus ac maiores. IV. Receptum est & jure Canonico & Civili, ut juretur per *Euangelia* & *Altare* c. *Si aliqua causa*. 11. & seq. *caus.* 22. q. 1. l. *Generaliter* 12. §. *pen. C. de reb. cred. l. Rem non novam*. 14. C. *de Indie*, vel per *Salutem principis, sive Dominorum*. c. *Quoties* 9. *caus.* 1. q. 7. l. *Si duo patront.* 13. §. *fin. D. h. l. Iurisjurandi*. 2. C. *de Reb. Credit.* Quinimò & jure civili toleratur iuramentum per *caput suum*. l. *ait Pretor*. 3. §. *fin. D. h.*

6. Sin quis illegitimo modo juraverit, animo autem legitimè jurandi omni casu tenebitur, ac si ex forma jurasset. Intentio enim spectanda est in omnibus: nec quid fiat, sed quo animo est videndum. l. *Non omnis*. 19. D. *de Rebus credit.* Huc facit dictum Christi apud *Matth.* 23. v. 16. & seqq. Ratio dubitandi. I. Formâ rei vitiatâ, totus actus est nullus. l. *Sancimus*. 46. §. *fin. in fin. C. de Episc. & cleric. Auth. offeratur*. C. *de lit. contestat.* l. *Si unus*. 12. C. *de Testament.* Nec animus cujusquam potest mutare essentiam substantialem rerum. II. Præstaret distinguere inter pœnam perjurii & obligationis certitudinem, ut quidem Obligatio sustineatur sed pœna violati iuramenti, si quis contra id facere tentasset vel fecisset, locum non habeat. In pœnis enim eligitur mitior sententia. Vid. *Gail.* 2. *Observ.* 59. *Setzer. de Iuram. lib.* 1. c. 16.

7. Illustriores si quid per fidem principalem suam vel per honorem nobilitatis suæ aut alterius præeminentioris dignitatis asseruerint, ita ex hac asseveratione tenentur ac si jurassent: Ita enim moribus receptum esse docent *Myns.* 1. *Observat.* 17. *Gail.* 2. *Observat.* 59. *Color. de processib. Executiv. part.* 1. c. 10. n. 250. *Borcholt. de Iurejur. c.* 1. n. 26. *Covarruv. in* c. *Quam*



*c. Quamvis. §. 2. n. 2. de pact. in 6.* Maximè verò id recipiendum est, si fides interposita sit vice juramenti, nominatim mentione ejus facta : ita quidem, si hæc clausula sit adjecta, non tantum videbuntur obligati quasi juramentum præstiterint, sed & puniendi sunt pœna perjurii, si fidem violaverint, secundum ea, quæ Thesi superiori sunt allegata. Ratio dubitandi. I. Non est in potestate hominum formulam aliquam suo pro lubitu usurpare, quæ sit loco jurisjurandi. Sed ut data fides juramentum sit vel efficaciam ejus habeat, dependet ex modo, quem Deus præscripsit, Deuter. 6. v. 13. & 10. v. 20. Ut enim nullius sunt momenti, in quibus solennia non observantur, licet pacta sint facta in contrarium. *l. Nec ex solemn. 27. D. de Reg. Jur.* ita in hac re quam maximè, in qua de cultu Dei agitur; nec Deus ex mortalium arbitrio, sed juxta sua præcepta se coli vult. Consuetudo itaque contraria est abusus, error ac morum corruptela, ac ideo in consequentiam trahi non debet, sed eam aboleri præstat. *arg. l. Quod non ratione. 39. D. de legib.* II. Imò quoad pœnam perjurii non est distinguendum, utrum quis sub fide sua principali aut honore nobilitatis quid affirmaverit, an sub ea fide, quam vice juramenti dat: quia paria sunt, juramentum ac fidei interpositio: imprimis secundum solida principia juris Canonici, *c. ad aures. 3. verbis: Juramento aut fide interposita extr. De his, quæ vi metusv. caus. sunt. c. pervenit. 2. in fin. x. de fidejuss. ubi Gloss. & Panormitan. & Divini, ut deducitur ex. c. Juramenti. 12. caus. 22. quæst. 5. & Sapient. l. v. 11.*

8. Hodie ex jurejurando etiam simplici datur actio: cum enim ex pacto quolibet deliberatò inito mores non negent actionem. Gudelin. *lib. 3. de Jure noviss. c. 5. in fin.* multo magis ex juramento, ob enixam voluntatem, quæ describitur *in l. cum pater. 77. §. Filius. 23. D. de legat. 2.* actionem concedunt. Non verò satis probatur, legibus Juris civilis idem valuisse: quan-

H h

do



doquidem Ius civile exigit præcisè causam sive contractum nominatum in hoc, ut obligationem parere possit, receptum *l. Iurifg. 7. §. 1. 2. 4. D. de pact.* unde & si sine causa quid peteretur, existimatum fuit dolo mali peti. *l. Palam. 2. §. Circa. 3. D. de Dol. mal. & met. except.* Quinimò tantum in operis libertorum promittendis, certa lege, ut obligatio ex eo dari posset, iusiurandum admissum fuit *l. Vt iusiurandi. 7. pr. & §. Iurare. 2. l. Si quando. 8. D. de oper. libert. l. f. n. D. de liberal. caus.* ac stipulationis vim habuit. *l. Et per iusiurandum, 13. D. de Acceptila.* non eadem efficacia ejus fuit in aliis *l. Si quis pro eo 56. pr. D. de Fidejussor.* Vide Duar. *c. 1. h. Vult. discept. Scholast. c. 7. Cujac. 22. observ. 7. Gudel. d. lib. 3. c. 7.* Ratio dubitandi. Videtur à veritate alienum, Iusiurandum jure civili non fuisse sufficiens fundamentum obligationis ineundæ. I. Cum apud Romanos magna vis ac religio Iurifurandi fuerit: nullum arctius ad fidem adstringendam vinculum habitum fuisse, testatur Cicero *3. de offic.* II. Cum cesserit non tantum pro pacto, sed & iudicio *l. Tutor. 35. §. 1. D. h. majoremque habuerit iusiurandum auctoritatem, quam res judicata. l. Iusiurandum. 2. D. h. Ex iudicio ac iudicato actio est validissima.* III. Cum dato jurejurando non quærat aliud, quam an sit juratum, remissa quæstione de causa debiti & an debeatur. *l. Non erit juratum. 5. §. Dato 2. D. h. §. Item si postulante. 11. Inst. de action.* IV. Cum non tantum in testamentis de iur actio ex jurejurando, *l. Cum pater. 77. §. Filius. 23. D. de legat. 2. l. Cum quis decedens. 37. §. Codicillis. 5. D. de legat. 3.* sed & in conventionibus. *l. Sed & si servus. 25. verb. Puto actionem dandam propter religionem. D. h. l. si quis major 41. C. de transact.* V. Cum iusiurandum validum sit ad obligationem constituendam ex jure divino *Psalm. 15. v. 4. & Canonico. c. Debitores. 6. & c. cum contingat. 28. x. h.* non est dubitandum, quin & jure civili si contrarium doceri nequeat: Nam sacra jura, sacros

ca-



canones jus civile initatur. *l. Sacris. 45. vers. Sacrosanctim C. de Episc. et Cleric. Vid. Wesembec. h. n. 13.*

9. Contractus, ex solo privilegio jurantis invalidi, confirmantur per juramentum. Ratio est in *l. pen. C. de pact.* Ita mulier rite beneficio SC. Vellejani jurato renunciat. Sand. *Decis. frisc. lib. 3. tit. 11. def. 5. 6.* minor juri restitutionis in integrum de jure civili *l. 1. Et auth. seq. C. si advers. vendit.* Quod moribus multorum locorum improbari, rectè docet Tulden. *Comm. add. t. C.* quia facile ad jurandum inducitur: cum satius sit calores juveniles coerceri sive refrænari *l. fin. §. 5. vers. melius. C. de bon. q. lib.* Idem statuo in contractibus, quæ ad solum commodum jurantis formam habent certam ac desiderant aliquam solemnitatem. Ita, si Donator juraverit, se nihil contra donationem summæ majoris quingentis aureis facturum, ac donatarius eam non insinuaverit actis, valebit in solidum donatio. Cum enim necessitas insinuationis imposita est propterea, ne quidvis claudestinis fraudibus pro negotii opportunitate confingi possit. *l. Data. 27. C. de donat.* ac sic in utilitatem solius donatoris, poterit is renunciare favori pro se introducto *d. l. pen. C. de pact.* In ijs vetò contractibus, 1. qui pugnant cum bonis moribus 2. qui non tantum ad jurantis sed & alterius jus pertinent 3. quique directo publici juris sunt, confirmatio juramenti est irrita. *l. Non est dubium. 5. C. de legib. l. Iurisg. 7. §. Et generaliter. 16. D. de pact. c. cum contingat. 28. x. h.* Ratio est 1. Quia ea, quæ contra honestatem sunt, impossibilia dicuntur *l. Si filius 15. D. de condit. Inst. quorum nulla est obligatio. l. Impossibilia 185. D. de reg. Iur. l. 31. D. de oblig. Et act.* 2. Quia de jure tertii nulla est obligatio. *l. Quacunque 11. D. de oblig. Et Act. l. Si unus. 27. §. 4. in fin. D. de pact.* 3. Quia, quæ sunt publici juris, privatorum pactionibus *l. Ins. 38. D. de pact. & juramentis. d. l. Iurisg. 7. §. Et eleganter. 16. D. eod.* non subsunt. Ratio dubitandi. I. Nemo potest renunciare beneficiis,



ficiis, ac singularibus privilegiis, cum sint juris publici: qualia sunt SC. Vellejan. *l. 1. D. ad SC. Vell.* & restitutiones minorum 25 annis *l. 1. D. de minor.* Nam ea quæ descendunt ex publico jure, mutari non possunt per pacta & juramenta. *d. l. Iurifg. 7. §. 7. & d. §. Et generaliter.*

II. Non est permittendum, ut, quæ indulta sunt ob imbecillitatem sexus vel ætatis imprudentiam juramento perimantur, ne vel fragilitas vel imprudentia in perniciem substantiæ convertatur *pr. in fin. Inst. Quib. alien. non lic.* facile enim mulier & minor ad jurandum inducuntur. Videndum, ne Juramentum sit doli fraudisq; stabilimentum, præsidium vinculumq; iniquitatis.

III. Solemnia juris non possunt tolli *l. Nec ex 27. D. de regul. jur.* quia, si ea omittuntur, actus redditur nullus: ad actum vero, qui nullius est momenti, non accedit juramentum efficaciter. *l. non est dubium. §. pr. & §. fin. C. de leg. IV.* Juramentum in eo, quod lædit pietatem & contra Dei mandatum est, servari oportet: Ita Iosua servavit fœdus cum Gibeonitis initum: *Ios. 9. v. 18.* Ita qui illicitas usuras promisit jurato, eas tenetur solvere: *C. Debitores. 6. x. h. l. V.* Licet contra jus publicum pactum validè confirmare. Ita de publicis criminibus permissum est pacisci *l. Transigere. 18. C. de Transact.* nec non de Testamentis, modo verba eorum sint inspecta. *l. De his. 61. D. eod.*

IV. Falsum est, quod Jure civili nulla sit perjurii pœna. Quia ejus fit generaliter mentio in *l. Nam sufficit. 22. D. de dol. mal.* & ad eam infligendam per leges, quæ delicta nolunt esse impunita, armantur Iudices. *l. ambiguitates 2. in fin. C. de indici vid. toll.* Ita & specialiter in *l. Si duo 13. in fin. D. h. l. fin. D. stellion. l. Si quis major. 41. C. de Transact. l. pen. C. de dignitatib.* Vide latè Menoch. *de arbitr. Iud. cas. 319.* Duaren. 2. *Disput. 37.* Robert. 2. *Sentent. 20.* Ratio dubitandi. *Ex l. Iurifurandi 2. C. de reb. credit. Vid. Donel. ibid. & 24. Comm. 9. Cujac. 2. Observat. 19. Harmenop. lib. 1. Epit. t. 7. de jurejur.*



11. Iusjurandum decisorium, aliud est voluntarium, aliud iudiciale, aliud necessarium, ut patet ex *inscript. t. h. n.* Voluntarium, quod pars parti sine iudicis autoritate & extra iudicium defert. Hoc delatum, non est necessario præstandum vel referendum, sed rejici potest, at, si semel susceptum sit, præstari oportet & referri non potest. *arg. l. Sicut. 5. C. de oblig. l. Iusjurandum. 17. D. h.* Vide Wesemb. *in paratit. h. n. 8.* Ratio dubitandi. I. In genere ac pro regula traditum est, manifeste esse turpitudinis & confessionis nolle nec jurare, nec iuramentum referre. *l. Manifeste. 38. D. h.* Regulæ autem tandiu standum est, donec de exceptione expressè doceatur. *arg. l. Suus. 4. §. 1. vers. propter quæ ad generalem definitionem recurrendum est. D. de Hered. instit. DD. in l. 1. D. de regul. Jur. Ubi Cagnol. n. 21. Dec. n. 6. Everard. loc. leg. ab Except. ad regul. n. 12.* Nec quicquam probatur in contrarium per *d. l. Iusjurandum. 17.* Quia ibi non respondetur de necessitate præstandi vel referendi, cum ex voluntate unius tantum est delatum, sed quod referri nequeat, cum partes convenerunt, ut ab uno præstetur. II. Ratio æquitatis suadet, ut, cum in pari partium causa offertur extra iudicium electio utrum velit is, cui offertur, quid facere aut permittere ut offerens quid faciat, cogatur is, cui offertur, alterutrum eligere. *arg. l. Testamento. 17. pr. D. de Testam. tutel.* Hoc maxime in iurejurando valet, cum qui defert, facit adversarium iudicem in sua causa *l. 1. pr. D. Quar. rer. act. non det.* adeoque nulla adversario fiat injuria.

12. Voluntarii delationem, antequam susceptum est, revocare statim suoque jure potest deferens. Bartol. Riminald. aliique DD. ad & per *d. l. Non erit ratum. 5. §. fin. D. h.* Hunc textum necessario esse accipiendum de non suscepto, demonstrant verba: *Si postea jurare paratus sit.* & verba *l. seq. 6.* quæ indicant paratum esse jurare & suscipere iusjurandum, esse idem. Si vero is, cui defertur, retinet tempus de-

Hh 3

li-



liberandi ac deferens id indulserit ei simpliciter ( quia concessio ejus temporis dat potestatem suscipiendi vel non suscipiendi, aliorumque interim jus cessat, *arg. l. Quandiu. 69. D. de acq. vel omitt. hered.*) non puto id posse revocari, nisi nova probationis causa emer-  
 serit: ne, quod certò probari potest, fidei incertæ ad-  
 versarii subjiciatur. *arg. l. Si quis iusjurandum. 11. C. de Reb. Credit.* Est enim iusjurandum extremum ac ex-  
 traordinarium remedium, cui non potest nec debet  
 esse locus, nisi cum alia remedia deficiunt. *Ad Hebraeos c. 6. v. 16. verb. finis. arg. l. 1. D. h.* Nec viam perjurii  
 aperiunt leges, quæ puniunt perjuriam. *Ambiguitates. 2. C. de indict. viduit. toll.* Via autem aperiretur, si contra  
 certas probationes admittendum esset iusjurandum.  
 Sin autem susceptum fuerit, revocari non potest, li-  
 cet id statim juraturus non præstet, sed, ut totius ne-  
 gotii exactè momenta examinet, aliquandiu deli-  
 beret. Vide Bartol. & Zas. *in d. l. Non erit. §. fin.* nisi  
 de novis certisque probationibus instruat deferens  
 quas antè ignoraverat; siquidem enim de novis co-  
 gitasset, non detulisset. Et si ex iis nihil probaverit,  
 habebitur delatum iusjurandum pro remisso *arg. d. l. Si quis. 11. C. h.* Si vero non possit allegare nova re-  
 media, sed in se velit probationem plenam susci-  
 pere ex iis, quæ antè ipsi erant cognita, non puto  
 esse audiendum: Cum conventiones, eaque quæ ad  
 eas pertinent, necessariò oporteat implere *l. Sicat. 6. C. de Obligat. & Action. l. Labeo. 3. §. 1. D. de recept. & qui arbitr. recep.* Ratio dubitandi. I. Deferens non po-  
 test statim ac jure suo revocare, quod non susceptum  
 est: quia leges volunt, ut spacium concedat ac cer-  
 tior et adversarium de tempore, quod dedit, ut is sic  
 juret, si nolit deferens iusjurandum remittere. *l. Ius-  
 jurandum & ad. 34. princ. in fin. D. h.* Nec enim quis  
 aliter deferre videtur, licet nihil sit dictum, quam  
 ut alter, cujus arbitrio potestas jurandi vel non jurandi  
 defertur, in re tam ardua aliquantulum deliberet. *arg. l. Quod*



*l. Quod si nolit.* 31. §. *si quod ita.* 22. *verbis: si de tempore nih. l. convenerit in factum actio intra sexaginta dies utiles accommodatur.* D. de *Ædil. Edict.* II. Inò, dum currit tempus deliberandi, potest fieri revocatio: 1. Quia res in iusjurandum non est admissa, si nec juratum nec remissum est iusjurandum *d. l. Non erit.* 5. §. *fin.* qui autem deliberat, is nec juravit nec remissionem iusjurandi nactus est. vid. Borcholt. *de Iurejur.* c. 6. n. 10. Godefred. *in Notis ad d. l. Non erit.* §. *fin. ad verb. proinde si postea.* 2. Quia, qui tempus ad deliberandum concedit, etiam ipse deliberare potest nec valide obligatus est; cum idem debeat ei esse jus quod alteri, & dilatio uni data etiam alteri data existimetur. III. Etiam si nova causa & ad probandum sufficiens, emergat, tamen non potest revocari: quia quod semel placuit, postea ex nulla causa mutari potest. *l. Pomponius.* 9. D. de *negot. gest. d. l. Sicut.* 5. C. de *oblig. & Act.* IV. Qui suscepit Voluntarium, statim tenetur jurare: quisque enim, antequam suscipiat, certus esse debet, ne temerè suscepisse & perjurium per dolum meditari censeatur. Huc facit dictum Salustii: priusquam susceperis, consulito: at, cum consulueris, maturè factum est opus. Accedit, quod, cum dies non adjicitur, præstandum sit id, de quo convenit, confestim. §. 2. *Inst. de verbor. oblig. præsentis die.* l. *Eum.* 41. §. *pen.* D. *eod. l. Si dies.* 21. D. *Quand. dies legat. ced.* Si itaque statim non juraverit, poterit revocari; qui enim conditionem in præsens tempus conceptam ut, tacitè statim juretur, non servat, conventionem à parte sua infirmit, ita ut ex ea nihil juris ad agendum habere possit. §. *pen.* *Inst. de Verb. oblig. l. Cum ad præsens.* 37. D. de *Reb. credit.* Idem est, si aliud quodlibet pactum, sive id ex pressum sive tacitum fuerit, licet non sit additum per formam ac modum conditionis, non servetur *arg. l. Quero.* 54. §. 1. *l. Cum domini.* 56. D. *locat. c. Frustra.* 75. *De. reg. Iur. in 6.* Ubi Vide Dynum. V. Licet ab adversario susceptum sit, potest tamen deferens non tantum, si



novis probationibus sed & cum iis, quas antè scivit, uti velit, revocare: siquidem enim renunciare liceat ei, qui suscepit & plene vult probare, suscepto iurejurando, secundum *d. l. Si quis iusjurandum. 11. C. h.* etiam licebit deferenti revocare, quia par debet esse conditio contrahentium *l. Quid tamen. 21. §. pen. vers. absurdum. D. de recept. & q. arb. recep.* sic tamen, ut si non prober, postea nec jurare nec deferre possit: Non enim, qui revocavit, regressum habere potest ad id, quod displicuerat ei antea, &, à quo voluntario recesserat. *arg. d. l. Si quis.*

13. Judiciale, quod pars defert parti in iudicio ex iudiciali sententia vel sine ea, referendū, si nihil obster, vel præstandum est, si deferens de calumnia jurare non detrectet: aliàs is, cui defertur, cum nec jurare nec referre vult, ejusque causa est iniqua, si actor sit,olvere, si verò reus sit, desistere à lite cogendus est. *l. Iusiurandum. 34. §. Qui iusiur. 4. & seqq. D. h.* Idem est asserendum, licet ille, qui detulit, nihil probaverit vel probare possit. 1. Cum *dd. ll. & d. l. manifesta. 38. D. h.* aliquæ textus, quibus necessitas iurandi vel referendi imponitur, non exigant, ut causa deferentis sit dubia vel aliquo modo probabilis: uti quidem expresse requiritur in necessario *l. Admonendi. 31. D. h.* 2. Cum nominatim respondeatur *l. Tutor. 35. D. h.* deficientibus omnibus aliis probationibus deferri posse. 3. Cum & statim in principio litis, cum nondum tractatur de probatione, delatio rectè fiat *l. Generaliter. 12. in fin. princ. verb. vel in principio, vel in medio. C. h.* 4. Cum omnes textus loquantur indistincte, *d. l. Ait prætor 7. l. Iusiurandum. 34. §. Ait prætor. 6. in d. l. Delata 9. C. h. & d. l. fin. C. de fideicom.* ubi ante medium hæc sunt verbi: *Sancimus, vel sacramentum subire, vel omnimodo ad satisfactionem compelli fideicommissarium:* addita hac ratione quæ non tantum eo casu sed & alio omni valet) Cum ipse (sc. quia urat) sibi iudex & testis inveniatur, *cujus religio ac fides electa*



*electa est: nullis testibus (notanter) nullisque aliis adventitiis probationibus requisitis. ut & in l. fin. §. licentia. 10. C. de jure delib. ubi hæc verba: vel per sacramentum illius (sc. cui defertur) si alia probationes defecerint. Idem convenit intentioni Legumlatorum, qui litem tantum, non probationem desiderant apparentem, ut ibi, ubi tantum controversia est, locum habeat Ad Hebraeos 6. v. 16. l. Generaliter. 12. pr. verb. in litibus. C. h. Vide Donel. de jurejur. c. 22. Duaren. C. de reb. credit. c. 3. Cujac. 22. observ. 28. Setz. lib. 4. de Juram. n. 46. Mascard. de probat. Conclus. 958. n. 6. ubi inquit esse communem opin. Fachin. 1. contrav. 19. Idem statuo, licet probare tentaverit deferens. l. Delata. 9. C. de reb. credit. Vide Fachin. 1. contrav. 20. Ratio dubitandi. I. Si actor non teneatur jurare quando suam intentionem plenè probare vult, uti decisum est variis locis, ac præcipuè d. l. si quis. 11. C. de reb. credit. non est justa ratio, ut reus juret vel referat, si jus ejus sit liquidum. arg. l. Non debet. 41. D. de regul. jur. Vid. Ripam in l. 31. n. 65. D. h. Dec. in c. 2. x. de probat. Hartm. Hartmann. Tit. 25. observ. 2. & Tit. 13. observ. 3. II. Non debet initium suarum probationum de domo Rei Accusator vel Actor sumere l. De minere. 10. §. nec debet. 4. D. de Question. Nec reus edere actori sed actor reo cogitur l. Et quæ. 8. C. de edend. Nimis grave est partem diversam urgeri ad hoc, per quod sibi negotium fiat. l. Nimis. 7. C. de Testib. Hæc maximè in Iurisjurandi delatione locum habent, ne per eam rem fiat captio debitori, vel temerè juretur. Propterea justissimè, cum quidam valdè sint faciles ad jurandum contemptu religionis, alii perquam timidi metu divini Numinis usque ad superstitionem, ne vel hi vel illi consequerentur vel perderent suum, placuit in multis talibus remittere conditionem jurisjurandi. l. Quæ sub conditione. 8. D. de condit. Inst. III. Regula est generalis: Qui nihil probat, nihil obtinet, ac actore non demonstrante veritatem suæ intentionis, reus absolvitur, quamvis*

Hh 5

ipte



ipse nihil præstet. *l. Qui accusare. 4. versic. Actore. C. de Edend. §. Retinendæ. 4. Instit. de interdict.* I V. Jure is, cui jusjurandum à parte vel à iudice illatum est, id recusar, & iudex, coram quo pars detulit vel qui ex sua autoritate id imposuit, non mox recusantem condemnabit, sed recusans, si iudex tulerit contra eum sententiam, appellare poterit, ut de Iure delationis ac lite ipsa coram superiori disputetur: malè ergò dictum ex *d. l. 34. §. 4. & seqq.* quod cogatur jurare reus, referre vel solvere. V. Si probare tentaverit actor, non potest convolare ad delationem Iuramenti, ut manifestè patet ex *d. l. Si quis. 11. C. de reb. credit.* Nec enim quandò est usus ordinario transire debet ad extraordinarium; quia per ordinarium excluditur extraordinarium. *arg. l. in causæ. 16. D. de minorib.*

14. In Criminali accusatione, nec non in Matrimoniali causa, cum quæstio est an fides nuptialis sit actori data, non potest deferri Iudiciale hoc effectum, ut is, cui delatum est, cogatur jurare vel referre, vel admittere plenè jus agentis. Desideratur in criminalibus exacta probatio *l. fin. C. de probat.* & sæpè vertitur in iis vitæ periculum, ob quod evitandum perjurium justè metuitur: ubi verò hoc metuitur non est jurandum. Matrimonialis causa maxime præ aliis est ardua: cum in ea tractetur non tantum de individua conjunctione, de divini ac humani iuris communicatione *l. 1. D. de rit. nupt. §. 1. Instit. de perata potest.* sed & de salute animæ. Ubi discors est matrimonium, ibi perpetua jurgia, peccata, vexationes in hac vita & consequenter nihil aliud quam tristissimus expectandus est vitæ hujus exitus & per eum in mortem æternam introitus. Ubi amor conjugalis desinit, ibi impietatis omnis est initium. Accedit, quod facile perjurium committitur in hoc negotio. Quid enim non juraret amoris cæstro percitus? Furiosum eum exclamat. *Nov. 74. c. Illud. 4. vers. novimus, ubi hæc verba: novimus, et si castitatis sumus amatores, nihil esse furo-*



furore amoris vehementius ; quem retinere Philosophia est perfecta. Confirmat idem Cicero 4. *Tusculanar. quest.* Unde Seneca : *Amor, rationis oblivio est & insania proximus.* Nemo verò sanus dixerit furioso vel insaniam proximo committenda esse Iurisiurandi sacra, l. 1. in fin. C. si advers. vendit. l. Ambiguitates. 2. C. de jud. viduit. toll. Quid quoque non juraret, qui liberari posset à foemina, quam metuit fore tempestatem domus, vitæ captivitatem ac radicem omnium malorum ? Tantum non perire quam ei copulari optaret. Vide Beust. part. 1. de sponsal. c. 41. Ratio dubitandi. I. Nusquam excipiuntur criminalia & matrimonialia, sed de qualibet causa, sive pœnalis sive alia fuerit, jurare permittitur l. ait prætor. 3. §. 1. D. h. ac de omni re. d. l. Iurisiurandum 34. pr. D. h. imò cum non est in his prohibitio, est permissio. l. mutus. 43. §. 1. D. de procurat. II. In matrimonialibus regula valet : pro matrimonio est respondendum. arg. l. In ambiguis 85. D. de reg. Jur. ergo ei, qui matrimonium contractum esse asserit, est deferendum Iurisiurandum : sed non contra, ut Pet. Heig. 2. quest. 16. num. 7. Gail. 2. Observat. 94. n. 13. & seq. alique demonstrant. Nec discordia metuenda est : experientia docet, discordes ab initio, quique magnis molestiis litem egerant, maximè concordēs per cohabitationem esse redditos.

15. Delatio Iurisiurandi Iudicialis à Pupillis, Minoribus sine auctoritate & consensu tutorum aut curatorum ac à Prodigis ac similibus fieri nequit, quia non habent personam standi in iudicio. l. 1. & seqq. C. Qui legitim. person. stant. in iudic. ideoque licite ab eo, cui ea fit, rejicitur : sed rectè fit à Tutoribus ac Curatoribus eorumque auctoritate à pupillis ac consensu à minoribus. arg. dd. l. Ita tamen, ut, si latio, intervenerit, in integrum restitutio fiat. l. Minorib. 2. & seq. C. Si tut. vel Curat. interven. Arbitror eum, cui à Minore delatum est Iurisiurandum, recusare posse, nisi legitimè renunciatio restitutionis fiat. Iniqua enim



enim conditio inferretur adversario, si nec referre id, nec valide ac sine suspitione perjurii ob restitutionem secururam, posset præstare: Uti enim in Iurejurando fides servanda, ita & estimationis bonæ sacra non sunt temeranda facile. Parem quoque agentium & contrahentium conditionem esse oportet, Inde quoque deducitur, quod, si is deferat, qui pejerare solitus vel aliàs turpis est, recusari possit: periculum enim est, ne deferens falso juraret vel de calumnia, vel in ipsa causa, si ei referretur iusjurandum Bart. in l. 34. D. h. In eo enim consistit delationis efficacia, quod possit referri delatum & deferens teneatur de calumnia jurare d. l. Iusjur. 34. §. Qui Iusjur. 4. & §. ait prætor. 6. D. h. Idem statuo, si deferens veritatem rei ignoret: Idem si sit procurator, quia non rectè jurat l. Iusjurandum. 34. §. procurator. 3. D. h., nisi rem sciat ac suo nomine sit paratus, relatione facta, jurare, vel ipse Dominus ad hoc suo nomine dederit speciale mandatum & procurator susceperit. Sin autem sit periculum, ne alicujus perjurium vel suum vel alterius detegatur, non est admittenda recusatio: potest enim is, cui est delatum, evadere referendo deferenti, aliorum verò, si verum dicat, perjuria non curabit. Vide Fachin. 1. Contrav. 22. Cravett. conf. 207. Si de voluntario juramento ejus, cui defertur, quærat, sequi oportet in pupillo, responsum in d. l. Iusjurandum 17. §. 1. In minore, responsum in l. Nam posteaquam. 9. §. si minor. 4. D. h. addito temperamento ex l. Si curatorem 3. C. de restitut. in integr. minor. In prodigis, responsum in l. Tutor. §. 1. D. h. In procuratore responsum in d. l. Iusjurand. 17. §. fin. D. h. Ratio dubitandi. I. Si in iudicio vel ex autoritate iudicis deferatur juramentum vel ab ipsis tutoribus aut curatoribus vel à pupillis ex tutorum autoritate, vel à minoribus ex curatorum consensu, non datur restitutio, quia interventio aut sententia Iudicis plenam præbet securitatem in solutione l. ait prætor. 7. §. sed & si ei. 2. in fin. D. de minor. l. 25.



*l. 25. C. de administr. tutor.* Iusjurandum verò cedit etiam pro solutione *l. Tutor. 35. §. 1. D. h. & locum habet in iis, quibus potest solvi. d. l. Iusjurandum 17. §. Si tutor. 2. D. h.* Nec obstat *d. l. 2 & seq. C. si tut. vel curat. interv.* quia ii textus loquuntur de simplici sententia, non de ea, cum qua concurrit Iusjurandum. Imò & in *l. 1. & Auth. seq. C. Si advers. vendit.* expresse negatur restitutio contra fidem à minore juratò datam II. Nullo textu comprobari potest, quod, ut recusari possit iusjurandum à minore, pupillo tutoribus aut curatoribus delatum, requiratur renunciatio restitutionis, sed simpliciter ubique est responsum, validè & efficaciter ab iis deferri *d. l. Nam 9. §. si minor. 4. d. l. Iusjurandum. 17. §. 1. & §. si tutor. 2. D. h.* Sine lege autem loqui erubescimus. *Nov. 18. c. 5. & solemnitates ac rerum requisita augeri non oportet. l. curent. 22. D. de Testib.* III. Oportet jurare, licet deferens sit turpis persona aut res gesta ignoretur, propter generalitatem textus in *l. Manifesta. 38. D. h.* Nec valet argumentum ab inutilitate vel impotentia referendi ad recusationem: *l. Iusjurandum. 34. §. non semper. 8. D. h. l. 7. §. 3. D. de obseq. par. vel patron. prast. c. fin. x. h. l. Marcellus. 11. §. 1. & seqq. & ll. seqq. D. Rer. amotar.* De turpi deferente vide Donell. *de Iurejur. c. 13.* De ignaro rei gestæ vid. Cravett. *consil. 203.* Menoch. *de arb. jud. cas. 189.* Fach. *1. contrav. 21.* IV. Non debet compelli quis ad jurandum vel referendum is, de cuius perjurio detegendo periculum est: quia nemo tenetur se prodere & quid facere ad sui gravamen: cum id, quod lædit honestatem, sit impossibile. *l. Si filius. 15. D. Condit. Inst.* V. Si voluntarium Iusjurandum delatum à pupillo sine auctoritate tutoris sit præstitum, nulla datur exceptio *l. 1. §. 1. D. Quar. rer. act. non est.* ergo in *d. l. Iusjurandum. 17. §. 1.* exceptionem dari malè responsum est: cum & constet ex *l. 4. C. de Reb. credit.* licet à pupillo sit delatum, æquè posse exerceri ipso jure, nulla locum habente exceptione, actionem veterem



terem. VI. Circa voluntarium in minoribus nusquam distinguitur, nec ullum temperamētum est circa hanc rem in *d. l. Si curator. 3. C. de in integr. rest. minor.* quia ponit differentiam ea lex inter eos, qui habent vel non habent curatorem, tantum circa alienationem: cum a. minores possint obligari siue habeant curatores siue non. *l. Puberes. 101. D. de verbor. oblig.* & in iurejurando voluntario tantum sit conventio de veritate dicenda *l. 1. d. l. 17. pr.* non alienatio, patet *d. l. 3.* huc non facere. VII. Non est conforme principiis juris responsum in *d. l. Iusjur. 17. §. fin.* quoad eum, qui universor. bonorum simplex est procurator: cum res nequeat alienare & agendo in iudicium deducere *l. 63. D. de procurator.* Id autem requiritur ut deferens, possit alienare ac in iudicium deducere ac solutionem recipere *d. l. Iusjur. 17. §. si tutor. 2.*

16. Ex voluntario non tantum sed & Iudiciali iurejurando à creditore præstito descendit actio in factum. Est enim textus in *§. Item. si quis c. 11. Inst. de action. l. nam postequam. 9. §. 1. l. Sed si. 11. §. 1. D. l. a. ctore. 8. C. de reb. credit. b.* generalis & utraque species ex conventionem est. Vide Costal. Bartol. in *d. l. 9. §. fin.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. In duobus. 28. §. fin. D. h.* ubi actionem vel exceptionem dari docet Ictus non aliter, quam si extra iudicium sit juratum: verba enim, *si reus forte extra iudicium*, conditionem ac formam siue requisitum necessarium indicant. II. Cum iudiciale iusjurandum sequatur sententia Iudicis necessario *l. iusjurandum. 34. §. fin. D. b.* (de qua enim re cognoverit iudex, de ea pronunciare tenetur. *l. De qua. 74. D. de Iudic.* at de iudiciali iurejur. cognovit. *l. 12. C. de reb. Cred.*) non in factum, sed iudicati actio competet *d. l. a. ctore. 8. C. de reb. credit.* Vide Donell. 24. Comment. 18.

17. Puto actione in factum agi ex veteri causa, facta mentione delationis Iurisjurandi. *l. Si duo. 13. §. Si quis iuraverit. 3. & seqq. D. h. l. Sed & si res. 7. §. si petenti. 7. D.*



7. D. de public. in rem act. l. illud aut illud. 24. §. 1. D. de const. pecun. Ratio dubitandi. I. Verus actio est in totum sublata per novationem l. Qui jurasse. 26. §. fin. junct. l. Huic. 21. D. h. Ergò ex ea non potuit agi. Nec de veteri causa quæritur, sed tantùm an juratum sit l. Non erit. 5. §. Dato 2. D. h. d. l. Item si quis postulante. 11. Inst. de action. II. Frustra actio in factum introducta esset, si ea non deberet institui specificè ac formaliter. Vide Donell. 24. commentar. 16.

19. Uti creditor sibi deberi jurans consequitur actionem: ita reus exceptionem, vel hoc jus, ut actori denegetur actio. Si enim ambigatur an juratum sit, est locus exceptioni: si non dubitetur, actio nulla est. l. Nam posteaquam. 9. pr. D. h. Ratio dubitandi. I. Inquit Prator simpliciter, se non daturum actionem. l. Ait Prator. 7. D. h. 11. Indefinitè variis locis tribuitur exceptio. §. Equè. Inst. de Except. l. 1. §. si petitor. 2. & seq. D. quar. rer. act. non dat. d. l. 9. §. 1. §. sed & si. 5. & seq. l. Qui jurasse. 26. §. 1. l. Quod si. 29. jusjurandum. 40. l. fin. D. h. III. Iusjurandum vicem rei judicatæ habet. d. l. 1. pr. D. Quar. rer. act. non dat. Ex judicato autem est exceptio. t. t. D. de Except. rei jud.

20. Nihil tam inhumanum est, quam, ut si jurantis dolus & falsitas in jurejurando sibi delato doceri possit non subveniatur læso extra ordinem, ex generali clausula, si qua mihi iusta videbitur causa. l. Divus. 7. D. de restit. in integr. ne malitia pejeranti sua sit lucrosa & decepto noceat. l. 1. D. de dol. mal. Non leges decipientibus sed deceptis succurrunt: Non à jure, quod punit perfidiam, autoritas ad defendendos perjuros est expectanda. l. ambiguitates. 2. C. de indict. vid. toll. l. 1. C. si advers. vendition. Nullum perjurus in conventionem patrociniū habet, quia semper excipitur dolus, nec, cum futurus dolus nulla expressa conventionem remitti possit l. Si unus. 27. §. 3. D. de pact. idem tacite remissus esse præsumitur. Quid? Dolus suus cuique non alteri nocere debet. l. nam si actor. 26. D. de Rei vindicat. l. is, qui à debi-



à debitore. 9. D. *Quæ in fraud. credit.* Ratio dubitandi. Ex I. l. 1. C. de Reb. credit. II. Ex l. admonendi. 31. in fin. D. h. III. Ex l. *Quod si, deferente* 21. & seq. D. de dol. mal. IV. Ex l. *Non erit.* 5. §. dato. 2. l. *Quod si.* 29. D. h. V. Accedit hæc ratio. 1. Quod finis controversiæ omnis sit iusjurandum etiam jure divino *Ad Hebraeos* 6. v. 16. 2. Quod si juratum non fuisset, procul dubio aliis iustis argumentis potuisset is, qui juravit firmare suam causam sive ejus jus. 3. Quod tam præsumi possit, instrumenta vel testimonia, quibus deferens vel referens detegere satagit perjurium, esse falsa, quam jurantem jurasse falsò. Vid. DD. in d. l. admonendi & in d. l. 1.

21. Necessarium Iusjurandum est, quod iudex ob inopiam probationum in causis dubiis deferat, delatione non interveniente. Necessarium hoc rectius dicitur quam illud, quod supra judiciale appellavi. 1. Quia ex necessitate juris deferatur & non habet rationem consensus vel conventionis. 2. Quia necessario est præstandum ab illo, cui deferatur, nec referri potest. Alterum verò judiciale rectius dicitur. 1. Quia in iudicio & coram ipso iudice & ex ejus approbatione vel condemnatione deferatur. Vide Borcholt. *de jurejur.* c. 2. n. 6. Donell. d. lib. 24. comm. 18. 19. Ratio dubitandi. I. Illud optimè judiciale dicitur, quod iudex ex mero officio suo deferat; ita judiciales stipulationes, quæ à iudicis officio proficiuntur. l. §. *Judiciales.* Inst. de stipulat. II. Optimè id necessarium dicitur, quod vel necessariò præstandum aut referendum, vel quod à deferente relatum præstari oportet. d. l. *iusjurandum.* 34. §. *Datur.* 7. D. h. III. Cum leges tantum agnoscant duo iurijurandi genera, videlicet, conventionale & judiciale. l. 1. l. *admonend.* 31. D. h. necesse est necessarium, cujus fit mentio in *inscript.* D. h. tit. comprehendendum esse sub conventionali, quia & ex partium delatione ac conventionione fit.

22. Quæ in hac re causæ dubiæ sint, & utrum actori  
an



an reo deferendum sit, arbitrio iudicis est relinquen-  
 dum *arg. c. fin. x. de iurejur. l. In bonæ. 3. C. de Reb. cred.*  
 quia in facto consistit. *l. Mora. 32. D. de usur.* Proce-  
 det verò iudex in hac re circumspectè, ut rem dubiam  
 arbitretur, non cum reus intentionem actoris negat eo  
 enim modo omnes essent causæ dubiæ, nec cum actor  
 nonnihil probavit, uti per unum, non satis idoneum te-  
 stem. Siquidem verò sit unus omni exceptione maior  
 testis pro emtore, inducetur Iudex ad deferendum,  
*arg. D. c. fin. x. de iurejur. l. Testium. 3. pr. & §. Eiusdem.*  
*2. versic. aliàs D. de Testib. l. Theopompus. 14. D. de dot.*  
*preleg. Vide Myns. 1. Obs. 58. Mascard. conclus. 957.*  
 Famam publicam constantem ac ex indiciis iustis or-  
 tam ad hanc rem sufficere puto *d. l. Testium 3. §. Eius-*  
*dem. 2. verb. fama consentiens confirmat rei, de qua agitur,*  
*fidem. Vide Gloss. Bart. in d. l. admonendi. 31. D. h. &*  
*ibi Coras. n. 8. ut & comparisonem literarum factam*  
*secundum formam l. Comparationes. 20. C. de fid. In-*  
*strum. junct. nov. 73. c. Si tamen 3. scripturam privatam,*  
 quam reus non negat esse suam sed incautè expositam  
 asserit. *d. nov. 73. c. 3. nec non rationes Mercatorum*  
 legitimè scriptas, uti usus approbat: quotiesque ea sunt  
 indicia ut iudex ferè credat actoris intentionem esse  
 veram *arg. l. Iudicia. 19. C. de Rei vindicat. l. ad probatio-*  
*nem. 21. l. fin. C. de probat. l. Dolum. 6. C. de dol. mal.* Non  
 verò oblationem iurijurandi ab actore factam: eo  
 enim ipso se suspectum facit: nec permittendum, ut  
 temere in sua causa fiat iudex. *l. 1. C. ne quis in sua caus.*  
*judic. nec deferet iudex actori vel reo, cum æquales*  
 utrinque sunt probationes vel præsumptiones: hoc  
 enim casu pro Reo judicandum est. *c. cum sunt. 11. &*  
*ibi latè ac eleganter Dyn. de Reg. Jur. in 6. sed semper*  
*ei, pro quo maxima est præsumtio & verisimilitudo,*  
 vide Cujac. *in nov. 7. Si semiplenè vel ferè plenè actor*  
 probaverit, Actori, si non semiplenè, Reo impo-  
 nat necessitatem jurandi, modò in proprio versentur  
 negotio & ignorantie causam nullam habeant. In du-



bio autem Reo deferet. *d. cum sunt. sit l. favorabiliores. 125. D. eod.* Itaq; si is, cui ex iis deferendum est, sit ignarus rei gestæ reus semper est absolvendus. Ratio dubitandi. I. Non debet in dubio deferri à iudice iusjurandum. Iudex enim ex certa scientia dicet sententiam Actore non probante. sc. plenè, reus absolvetur. *l. Accusare. 4. C. de Edend.* Non plena probatio est nulla: paria enim sunt, nihil vel vitiosè quid fieri. *l. Quotiens. 6. D. qui satisfd. cogant.* Ac incertò per iusjurandum quid probatur propter hominum malitiam facilè pejerantium. II. Unus licet Curiaè honore præfulgeat, testis non est audiendus, nihil probat *l. 20. D. de quaest. l. Iurisjurandi. 9. §. 1. 2. l. ubi. 12. D. eod.* Vide Donell. 24. *comm. 11. Duaren. de Iurej. c. 7. & 2. Disput. 33.* III. Fama publica nihil facit. Vanæ voces populi non sunt audiendæ. *l. Decuriones. 12. §. 1. C. de pæn.* Nec rumor cuiquam obest. *l. fin. D. de hered. Inst.* IV. Periculosum est vel minimum tribuere comparationi literarum: ne malitiis indulgeatur. V. Scripturæ privatæ & Mercatorum libri nullam merentur fidem. *l. Instrumenta domestica 5. l. Rationes. 6. & seq. C. de probat.* VI. Contradictio rem facit dubiam ut & omnis lis *l. 1. D. de Transact.* In omni itaque controversia, licet nihil probatum vel inopia sit omnium probationum *l. 3. C. de Reb. cred.* Iusjurandum potest ad similitudinem litigantis privati *l. 35. D. h. deferri à Iudice.* Huc pertinet dictum Pauli? omnis controversia finis est iuramentum. ad Hebr. 6. v. 16. ut & IC. responsum de litibus expediendis in *l. 1. D. h.* VII. Imò deferri oportet cum sunt æquales probationes, quia tunc maximè est res dubia. Vide Donell. *de Iurejur. c. 11. n. 4. Duaren. 2. disputat. 33.*

23. In criminalibus, præsertim atrocioribus, nec non matrimonialibus causis, quibus quæritur an nuptiæ sint contractæ, non est deferendum à Iudice necessarium, quod à nonnullis appellatur suppletorium vel suppletivum. Fundamenta huius decisionis vide *Th. 14*  
ba



*hac disputat.* vide de criminalibus Fach. 1. *controv.* 13. Setz. 4. *de jurejur.* 14. Ratio dubitandi. I. Propter generalitatem textuum in l. 1. l. *Admonendi.* 31. D. *h. l. In bonæ.* 3. C. *de reb. credit.* ad Hebraeos. 6. v. 16. *verbis: omnis controversia.* II. Generale est præceptum quod confessus habendus sit pro convicto, & confessio sufficiat ad condemnationem sive sit per tormenta extorta sive alio modo facta l. *Qui sententiam.* 16. C. *de pæn.* nulla ergò ratio justa inhibebit delationem jurisjurandi ad veritatem investigandam. III. Lex Dei jubet, ut in delictis juret Reus *Exod.* 22. v. 8. 11. nec inusitatum in populo Dei jusjurandum necessarium in matrimonialibus. IV. In controversia de nuptiis præstat statuere, ut quidem delatio procedat: non contra matrimonium sed pro eo: non contra, quia non potest dissolvi per ullum hominem *arg. c. In literis ibi Gloss.* in *verb. probata. x. de testib.* pro eo, quia res ea est maximè favorabilis. Vide Gail. 2. *Observ.* 94. n. 12. & *seqq.*

24. Iudex recte hoc jusjurand. deferat, quamvis id non fuerit petitum. Dependet enim necessitas deferendi non à postulatione partium, sed mero Iudicis officio & causæ cognitione. l. 1. *verbis, autoritate Iudicis.* l. *Admonendi.* 31. *verb. solent iudices exacto jurejur.* D. *h. d. l. In bonæ.* 3. *verb. causa cognita.* C. *de reb. credit. c. ult. vers. sane, verb. nisi iudex viderit deferendum, x. b.* Incumbit iudici, ut sedulo omnia rimetur, nullisque parcat laboribus ad veritatem investigandam. Gail. 1. *observ.* 108. n. 3. & *seqq.* Cæterum, licet quis sese offerat ad jurandum, ut intentionem suam confirmet, non malè fecerit Iudex, si ei causa cognita deferat. Vid. Fachin. *d. loc.* Ratio dubitandi. I. Iudex non impertit officium, nisi rogetur. l. *Dies.* 4. §. *Hoc autem Iudicium.* D. *de damn. infect.* ergò deferre non potest, nisi partes id desiderent. Vide Bartol. & Jason. in *d. l. admonendi.* Nec enim potestas Iudicis excidere potest ultra id quod in iudicium deductum est. l. *ut fundus* 18. D. *comm. divid.* II. Non est deferendum ei, qui sese



ad jurandum esse paratum proficitur: quia ejusmodi oblatio plane suspecta est. *arg. l. ait. prator. 3. pr. D. h. l. Quæ omnia. 25. versic. nam hoc ipso, D. de procurator. l. Vxori 18. §. 1. verb. suspectus præsumitur, quod videbitur affectasse. D. ad l. Cornel. de fals. honeste quidem præstatur delatum, sed inhoneste effectatur. Vide Pannormit. in d. c. ult. vers. Sanè.*

25. Potest & deferri cum conclusum est in causa *l. Generaliter. 12. pr. verb. vel in ipsa definitiva sententia sub ipso iudice datur. C. de reb. credit. l. ubicunque. 21. D. de interrog. imò magis post conclusionem quam antè; cum tunc demum iudex incipiat causam examinare. quia iudici non concluditur. arg. c. Cum Ioannes, 10. vers. non obstante. x. de Fid. Instrum. l. Cum iudex. 11. c. de sent. & inter l. omn. iud. vide Gail. 1. observ. 108. n. 3. Ratio dubit. I. Non potest pars parti deferre juramentum postquam conclusum fuerit, non ergò & Iudex, cui plus juris concedi non debet quam partibus. Et cum partes per conclusionem in causa renunciarunt suis probationibus *c. Cum dilectus. x. de fid. instrum. Auth. Qui semel. C. de probat* nihil, quod est facti, à iudice est supplendum: nec etiam contractum, qui per iudicium inter litigantes initur. *l. 3. §. 11. D. de pecul. iudex mutare, eive quid addere vel detrahare potest.**

26. Videtur probabilius esse, hoc iusjurandum vel ab initio, antequàm iudex deferat, facta conventionem, vel post ex voluntate adversæ partis, cum delatum est, posse remitti; quilibet enim & beneficio Appellationis *l. 1. §. si quis ante. 3. D. Aquib. appell. non lic. l. un. §. fin. C. de tempor. appell. omniq; juri pro se introducto renunciare potest. l. pen. C. de Patris. A* tota lite recedit quisque impune, cum sibi tantum faciat præjudicium. Ratio dubit. I. Non est partium præscribere Iudici modum cognoscendi & indagandi veritatem. Est enim hoc publici Iuris ac officium Iudicis in invitos exercetur ordinario: Ea verò, quæ publici sunt juris, non possunt mutari



mutari privatorum pactioibus. *l. Ius publicum. 38. D. de Pact.*

27. Appellari potest à necessario: quia ab omni sententia datur provocatio ad superiorem Iudicem *l. 1. pr. D. de appellat. l. & in maioribus. C. eod.* non à Conventionali; sive ex delatione sive ex relatione fuerit præstitum *l. Generaliter. 12. §. Sed juramento. 1. §. sive autem. 3. C. de reb. credit.* Vide Fachin. 1. *controv. 23.* Ratio dubitandi. I. Nec potest admitti provocatio à necessario 1. Quia omnis controversiæ Finis est iuramentum *l. 1. D. h. Ad Hebraeos. 6. v. 16.* nec de perjurio facile est quærendum. *l. fin. D. de in lit. jur.* 2. Quia in *l. Generaliter. 12. in fin. princ.* constituit Imp. Iustinianus, in omni iuramento sive à Iudicibus sive à partibus sit illatum non expectari posse formidinem provocationis. II. Is, qui retulit, potest appellare. 1. Quia non sponte retulit sed ex necessitate, ne vel jurare velolvere cogeretur. *l. Iusjurandum. 34. §. 4. & seqq. D. h.* 2. Quia in omnibus textibus, qui negant appellationem in iurejurando, tractatur tantum de delato præstito. *d. l. Generaliter. 12. pr. §. 1. 3. ubi Cyn.* 3. Quia expressè definitum est *d. l. 12. §. 1.* posse à delatione, facta à parte, appellari. Vid. ibi Sichard.

28. Reus, Iurejurando necessario à se præstito, videtur magis ab instantia, quam à tota lite esse absolvendus: Novis enim instrumentis repertis potest actor denuò agere. *l. Admonendi. 31. D. h. l. 2. C. si lex fals. instrum.* At non opus est præcisè restitutione in integrum, cum & audiri debeat actor ex integro, si nova se invenisse instrumenta, quibus solis usus est, dicit. Ideoque præstat semper protestari, cum deferatur ejusmodi iusjurandum, ut jus maneat probare postea volenti salvum. Ratio dubitandi. -I. Non debet hoc iusjurandum retractari, 1. Cum sententias ac res iudicatas subverti sit perniciosum. *l. 65. §. 2. D. ad SC. Trebell.* maximè si sint latæ ex iurejurando.

II 3

*l. fin.*



*l. fin. D. de in lit. jur.* II. Imò opus est restitutione. *arg. l. Divus. 33. D. de re judicat.* Vide Costal. in *l. Admonendi.*

*Ex t. C. & D. de in lit. Iurand.*

29. Jusjurandum in litem duplex est, affectionis & veritatis. Illud, propriè ac excellentiori gradu in litem appellatum est, cum jurare permissum est ultra verum rei precium *l. 1. l. Tutor. 8. D. h. in infinitum l. Restituere 68. D. de Rei vindic. l. videamus. 4. Iurare. 2. D. h.* adeoque magis ex affectione. Non enim parcendum est ei, qui dolo facit, ut non restituat vel exhibeat: nec invidendum est ei, cui per dolum adversarii denegatur rei suæ restitutio vel exhibitio, ut quid affectioni ejus tribuatur. Vid. Borcholt. *de in lit. jur. c. 2. n. 2.* Anton. Fabr. 16. *conject. 17. D. Bus. in d. l. Tutor. 8. n. 1.* Donell. in *prefat. h. n. 6. l. 1. 2. §. 1. l. 5. §. 3. l. 8. D. h.* Veritatis verò jusjurand. non excedit verum precium ac locum habet generaliter cum non potest aliter constare de æstimatione. Ratio dubitandi. I. Nunquam in æstimatione habet judex rationem affectionis *l. fin. D. de oper. serv. l. Precia. 63. D. ad l. falcid.* etiam in delictis *l. Si servum. 33. D. ad l. aquil.* si verò judex non possit attendere ad affectionem, non poterit qui jurat, quia Iudex est *l. 1. pr. D. Quar. rer. act. non dat.* II. Expresè contrarium respondetur in *l. nummis. 3. l. pen. D. h.* III. Ratio quoque est evidens, quia affectio non recipit ullam æstimationem suâ naturâ & periculosum est affectui quid tribuere: à nulla enim re tam debet animus Iudicis abhorreere quam ab affectu; hinc etiam responsum quod Judex debeat modum ponere huic juramento. *d. l. videamus. 4. §. 2.* Vide Coraf. 6. *Miscell. 1.* IV. Nul- lum est veritatis jusjurand. in litem, cum omne, quod in litem defertur, excedat verum precium, *d. l. 1. 8. D. h.* Vid. Anton. Fab. 16. *Conject. 1. & 13.*

30. Iu-



30. Iudex solus hoc defert: non alius *d. l. videamus. 4. §. 1. D. h.* in cuius arbitrio est deferre vel ex justa causa non deferre, sequi vel non sequi potest & moderari. *d. l. videamus. 4. §. 1. & seq. l. In actionibus. §. 1. & 2. D. h.* Ratio dubitandi. I. Defertur hoc ex necessitate juris. *d. l. videamus. 4. §. 1. verb. oportet. l. fin. verb. necessitate juris. D. h.* Quæ vero sunt juris, non sunt in arbitrio Iudicis. *l. non quicquid. 40. D. de Iudic.* II. Iudex in omnibus exercere suum officium cogitur: cur non in hac re? III. Imò Iudex cogitur sequi iusjurandum aëtoris *l. Nefennius. 41. §. 5. in fin. D. de Re Iudic. Nov. 82. c. 10.* ne de perjurio in hac causa quærat. *l. fin. D. h.* Vide Gloss. in *c. super his. x. de accusat. Duaren. in h. tit. n. 28. & 29.*

32. In litem iusjurandum defertur Aëtori soli, non Reo. *l. siue nostram. 2. §. 1. verbis: quod inter sit agentis. & quanti in litem iuraverit Aëtor. l. Tutor. 8. verb. potestate petitori in litem iuranti concessa. l. In instrumentis. 10. verb. aëtori permittitur in litem jurare. D. h. l. 2. C. h.* Aëtor verò potest id recusare, cum in commodum & rem ejus deferatur: iis enim quæ in favorem nostrum sunt introducta, renunciare nobis licet. *l. pen. C. de pact.* Ratio dubitandi. I. Potest & Reo deferri, cum non debeat dolus Aëtoris minus puniri quam rei. *arg. l. non debet. 41. D. de reg. iur.* II. Iusjurandum hoc delatum non potest, recusari: 1. Quia ex necessitate juris defertur. *l. fin. D. h.* 2. Quia est manifestæ turpitudinis nolle jurare vel referre. *l. Manifesta. 38. D. de Iurejur.* 3. Quia Curatores non compelluntur, cum sint occupati in alieno negotio. *l. videamus. pr. versic. Curatores. D. h.* ergò ipsi domini rerum coguntur. cum exceptio, ut dici solet, confirmat regulam in casibus non exceptis. 4. Quia Minori est beneficii loco tributum, quod si velit, possit jurare: *d. l. videamus pr. in fin. D. h.* Aliis ergò necessitas jurandi imponi potest. 5. Iudicia redduntur in invitos. *l. Inter. 83. §. 1. D. de verb. Obligat.* hoc verò iusjurandum à Iudicio procedit.

I i 4

6. Res



6. Res aliter non potest æstimari, ergò ne iudicium reddatur illusorium, hoc præstandum est *l. 1. D. de Iurej.*

32. Defertur Affectionis iusjurandum tantum ob dolum, non culpam. *l. videamus. §. fin. l. In actionibus. §. §. Sed in his 3. D. h. l. N. fennius. 41. §. 1. D. de re judicat.* Sed ob culpam vel iudex æstimat, vel veritatis Iusjurandum usurpatur. *l. Qui restituere. 68. D. de Rei vindicat. arg. d. l. In action. §. §. Sed in his. 3.* Dum culpam excipit lex, idem & in lata obtinere statuendum est. Cum enim hæc res sit odiosa & pœnam habeat, nomine culpæ tanquam generis sui venire & latam non est alienum à ratione. Dolus hic non tantum præsens sed & præteritus attendi solet, per textus generales in *l. Qui restituere. 68. D. de Rei vindic. l. si fundus. 16. §. In vindicat. 3. vers. fin. vero dolo quidam. D. de pignor junct. l. sed & si. 25. §. Perindè. 8. D. de pet. hered. l. dolo. D. de Reg. Iur.* Ratio dubitandi, I. Ex *l. Is. qui rationem. 2. C. h.* II. In pecuniariis causis lata culpa non tantum comparatur dolo. eive est proxima *l. 1. §. 1. D. si mens. fals. mod. dixer. l. Quod nerva. 32. D. Deposit. sed & revera est dolus. l. Magna. 226. D. de verbor signif. Vide Duaren. h. n. 33. Coras. 4. Miscell. 2. Donell. in d. l. In actionib. §. n. 10.*

33. Cum hæc species iusjurandi pœnam doli a contumaciæ contineat *l. 1. 2. D. h.* non potest adversus heredem ejus, qui in dolo fuit, locum habere quia non transeunt actiones contra heredes, quæ ex delicto descendunt, nisi lis cum defuncto fuerit contestata. *l. sciendum. est. 58. D. de Obl. & Act. l. In heredem. 26. & seq. junct. l. un. C. Quand. ex delict. defunct. l. al. iurè. 4. & seq. C. h. l. fin. D. de fidejuss. tutor. vid. Duaren. h. n. 32. Donell. 26. Comm. 9.* Si defunctus deferent iudice, obtulerit iusjurandum ad summam certam acis priusquam præstiterit actu ipso moriatur, censendus est jurasse, nisi pœnituisse eum docere possit adversarius: quia mors ipsa est loco juramenti, & nemini mori cum peccato præsumitur, uti rectè probat Gail. 2. mo



*Observ. 43.* Ratio dubitandi. I. Etiam in vitia defuncti succedit heres *l. vitia. 11. C. de acq. vel retin. poss.* danturque actiones commodati, depositi, tutelæ ac similes, in quibus in litem juratur *d. l. In actionibus. 5. D. h.* contra heredes ob dolum defuncti etiam lite non contestata in solidum. *l. Ex depositi 12. l. Ex contractibus. 49. D. de Obligat. & act.* agitur enim de eo quod interest ex causis pecuniariis: illæ verò omnes ad heredes jure ipso spectant. II. Quod defunctus obtulit & ob mortem supervenientem non præstitit, haberi nequit pro præstito: quia non susceptionem sed præstationem sequitur condemnatio *l. Neseñnius. 41. §. 1. D. de Re judic.* Periculosum omninò est testi injurato credi. *l. Iurisjurandi. 9. C. de testib.* ac maximè in propria causa: testis autem & iudex in propria causa est, qui jurat ex delatione. *arg. l. 1. D. Quar. rer. act. non dat.*

34. Juratur in litem. I. In actionibus in rem *d. l. In actionibus. 5. pr.* ita in vindicatione. *d. l. Qui restituere. 68. D. de Rei vindic.* consequenter & in Publiciana. *l. Sed etsi. 7. §. 8. de Publ. in rem actione.* in hypothecaria *l. si fundus. 16. §. In vindicatione pignoris. 3. D. de pignor. & hypothecar.* II. In ad exhibendum *d. l. In actionibus.* Nec distinguo, utrùm dominus ad exhibendum agat, an alius: loquuntur enim textus generaliter in *d. l. In actionibus. 5. D. h. in l. In hac actione. 3. §. 1. & 2. D. ad Exhib.* Vide Donell. in *d. l. 5.* III. In omnibus bonæ fidei judiciis. *d. l. In actionib. 5.* Directis, non contrariis. *l. Ei, apud quem. 5. D. de pos.* (ubi redditur ratio juris.) Gloss. in *d. l. 5. & ibi Costal. Cujac. 9. Observ. 2.* quibus ad restituendum agitur vel ad Exhibendum, non præstandum. *arg. l. Qui restituere. 68. D. de Rei vindic.* Undè hoc iusjurandum ad emptorem non pertinet sed iudex æstimat. *l. Si traditio. 4. l. Cum venditorem. 10. C. l. 1. D. de action. emt.* IV. In arbitrariis tam in rem, quam personam, modò quid reddendum sit. *l. Qui restituere. 68. verb. arbitratiu judicis. D. de Rei vindic. l. Arbitrio. 18. D. de*



*dol. mal.* Non in stricti juris judiciis *d. l. In act. 5. §. fin. D. h. l. 3. §. 2. In hac actione. D. Commod. præterquam, si per accidens fiant arbitraria. Vid. Donell. ad d. l. 5. §. 1. & Duar. h. Ratio dubit. I. Distinguendum est in actione ad exhibendum, utrum dominus agat an alius. 1. Quia solus dominus in litem jurat. *l. Vulgò. 7. D. h. 2. Quia tantum juratur in litem, cum de restituendo agitur. d. l. Qui restituere. 68. D. de Rei vindic. De restituendo agit dominus. 3. Quia ratio affectionis, quam æstimare in re propria, quam alius dolo detinet vel non restituit, permissum est per hoc Iusjurandum, cessat cum de re propria non est actum. Vide Anton. Fabr. 16. conject. 15. Coras. in d. l. 5. n. 7. II. Etiam admittendum est hoc Iusjurandum in contrariis actionibus. 1. Quia ex iis quandoque agitur de restituendo, & de fide rupta. *l. Si pignore. 22. §. si post. 3. D. de pigner. act. 2. Quia non debet per directa plus tribui, quam per contraria: cum relatorum sit eadem ratio. l. fin. C. de jud. viduit. toll. Vide Bartol. in d. l. Si pignore. 22. §. 3. III. Non debet negari emtori, ut ob dolum venditoris juret in litem. 1. Quia nusquam contrarium est dispositum expresse. 2. Quia & is, qui dat ei, qui nunquam est adeptus possessionem, restituere dicitur. §. 3. *Instit. de Interdict.* In iis autem, quibus de restituendo tractatur, in litem juratur. 3. Quia non minor affectio est emtoris in rem, quam domini: imò major, cum emerit ac ut eam haberet molestias susceperit. 4. Quia juratur in litem in omnibus bonæ fidei contractibus. *d. l. In actionib. 5. At ex emto maximè est actio bonæ fidei. §. actionum. 28. Instit. de action.* IV. Non potest jurari in litem in arbitrariis personalibus. 1. Quia in actione quod metus causa, quæ est arbitraria §. 31. *Instit. de action.* in poenam quadrupli simpliciter iudicium datur. *l. Item. §. 14. §. 1. D. Quod met. caus.* non verò in ea juratur ob contumaciam in restituendo. Ita & in actione de dolo præstandum est quanti revera res est. *d. l. Arbitrio. 18. pr. D. de dol. nec obstat****



obstat versiculus *Ideo. ibidem.* quia is corrupte à Triboniano contra rationē juris & proxima verba additus est. 2. Quia per metum & dolum transfertur dominium. Itaque cum dominus tantum juret. *l. Tutor. 8. in fin. D. h.* metum vel dolum passus non potest jurare. V. Nulla est ratio, quæ impediatur, cur non debeat idem quoad hanc rem admitti in stricti juris actionibus, si ut nostra res nobis reddatur actum sit, quod in bonæ fidei statuitur: cum videamus in delictis, quæ sunt stricti juris, jurari in litem. *l. Si quando. 9. C. Unde vi. l. 5. §. 1. D. ne quis eum, qui in jus vocat.* Non minus bona fides præstari debet in stricti juris, quam in bonæ fidei, & tanta est affectio in rem cujus restitutionem actione stricti juris petimus, quanta est si petenda esse per iudicium bonæ fidei. Nec enim Iuramento in litem locum facit modus actionis, sed contumacia non restituentis. *l. 1. D. h.* Unde & hæc Iusjurandi species recepta est in actione rerum amotarum *l. Si cum dos: 8. §. 1. & ll. seqq. D. Rerum amotar.* & Favianâ. *l. Tenetur. 5. §. 1. D. Si quid in fraud. patron.* quæ stricti juris iudiciis accensentur.

35. In æstimatione per iusjurandum in litem potest excedi duplum. 1. Quia in infinitum jurare licet. *d. l. Qui restituere. 68. D. de Rei vindic. d. l. videamus. 4. §. Iurare. 4: D. h.* 2. Quia hic agitur de re non habente certam æstimationem ac de contumacia ejusque pœna. Ratio dubitandi. Hoc iusjurandum non potest simpliciter extendi, ad quamvis summam ac quantitatem sed subditum est potestati iudicis, ut is id sequatur vel negligat, vel moderationem ei addat ac in minus condemnet reum, quam actor juravit. *d. l. videamus. 4. §. Iurare. 2. d. l. In actionibus. 5. §. Item. 2. D. h.* Cum verò Iudex æstimat, non potest excedere duplum in causis certis. *l. un. C. de sentent. q. pro eo quod inter. profer.* Res autem restituendæ, de quibus jurandum est, sunt certæ earumque certum æstimium esse potest.

36. Iusjurandum veritatis defertur etiam ob levem culpam



culpam ex necessitate, cum iudex perfectè precium restituendæ rei, vel quia non est in rerum natura, vel quia ignoratur ubi sit, aut ex causa deteriorationis aut alia, suo nomine per testes vel alias probationes æstimationem ejus, quod ab, est, nequit investigare. Nec distinguo inter bonæ fidei & stricti juris actiones. Vide Donell. Jason. Alexand. *in d. l. In actionib. 5. §. f. Ratio dubitandi.* Non potest deferri Iusjurandum in litem ob culpam sed Iudex æstimat eam *l. Videamus. 4. §. fin. & l. seq. §. sed in his. D. h.*

37. Potest post iusjurandum veritatis præstitum, etsi quidem non facile, de perjurio quæri *l. fin. D. h.* Pone instrumenta esse reperta vel res, quibus certo veritas & jurantis perjurium demonstratur. Uti enim necessarium, quod ex inopia probationum defert Iudex, enervatur probationibus post sese offerentibus. *l. Admonendi. 31. D. de Iurejur.* Ita & veritatis, quod in litem fit, cum & ex necessitate iudex id detulerit. Si ex Affectione juratum sit in litem, & Iudex in quantitatem jurejurando comprehensam vel aliam à se approbatam condemnaverit, non retractatur: cum eo modo pœnam contumaciæ ac doli Reus luat. Nec de iniquitate conqueri potest, qui per suam iniquitatem damnum patitur. *l. Nec id iniquum est. 15. D. si quis omiff. caus. test. ab intestat.* Vide Donell. *in l. fin. D. h.* Anton. Fabr. 18. Error. 9. Ratio dubitandi. Circa affectionis iusjurandum. I. Ex generalitate textuum *in d. l. fin. D. h. d. l. Admonendi. 31. D. de jurejur.* ex quibus manifestè apparet, in jurejurando per Iudicem delato licitum esse agere de perjurio ex novis instrumentis. II. Uti ob perjurium datur restitutio in integrum contra sententiam *l. Divus. 33. D. de re Judic.* ita maximè in hac causa, quæ per delationem, curam, sententiam Iudicis demum vires habet *d. l. Videamus. 4. §. 1. 2. l. 5. §. 2. D. h.* III. Expresse responderetur *in d. l. Videamus. 4. §. Item videndum 3. D. h.* quod sit in potestate Iudicis ex magna causa, probationibus sc.

re-



reperitis, vel prorsus absolvere vel etiam minoris condemnare, quam juratum est. Optima id ratione est constitutum, cum semper, quod Committitur alicujus arbitrio in propria vel aliena causa, id non aliter intelligatur commissum esse quam secundum officium viri boni. *l. Fideicommissum. 11. §. quanquam. 7. D. de legat. 2. l. In personam. 22. §. 1. D. de Reg. Jur. l. Hac venditio. 7. D. de contr. Emt. l. 24. D. locat. l. 76. & seqq. pro soc.*

## EXERCITIUM XXXI.

Resp. HEINRICO HAKE,  
Bremenſi.

*Ex tit. C. & D. de condict. ob caus. dator. vel caus. dat. caus. non secut.*

## T H E S I S P R I M A.

**I**Ure Romano receptum est, ut, si ex contractu innominato ob causam aliquid datum est, id repeti possit causâ non secutâ ex sola pœnitentia. *l. Dedi tibi. 3. §. sed si tibi. 2. & seqq. D. h. Sed hoc moribus mutatum esse rectè docet Gudelin. de jur. noviss. lib. 3. c. 5. in fin.* Post Covarruv. nisi per eum, qui implere causam debet, stet. In nominatis contractibus olim quoque pœnitentiæ nullus fuit locus *l. 80. D. de solut. sic ab emtione non licuit recedere licet quis duplum præstare vellet l. Non est probabilis. 6. C. de rescind. vend.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. Cum. te. 6. C. de pact. int. emt & vend. comp.* II. Ex *l. Quaro. 54. §. 1. D. Locat. conduct.* III. Ex *l. Ex emto. 11. §. Is qui vina. 6. D. de action. Emt.* IV. Æquitatis ratio videtur suadere, ut cum causa nondum est secuta in emtione vel simili ob quam quid datum est, repeti debeat. Facit huc. *l. Si diversa. 14. C. de Transact.* Imò quoque ex sola pœni-



nitentia, antequam alter in mora sit, ejusque interesse nondum ceperit: Ne quod alteri non noceat, mihi verò profit, mihi denegetur contra elegantissimum præceptum *¶ Cti in l. 38. D. de Evict.*

2. Quod datum ob causam non tantum naturâ sed & jure ex turpitudine impossibilem non possit repeti, causa non secuta, & Iuri civili & moribus, quibus utimur ac justæ rationi est consentaneum. *l. Dictam. 8. C. h.* Qui enim ob talem dat causam, magis donare quam repetere velle censetur. Ratio dubit. I. Datur repetitio dotis, quæ data est ob causam nuptiarum, quas juris auctoritas impedit. *l. 1. C. h. l. fin. pr. D. de cond. sin. caus.* II. Restituendum est, quod ob causam legibus interdictam in alium est translaturum. *l. si militem. 5. C. h.* III. Competit repetitio, cum quid datum est ob manumittendam liberam fœminam, *l. cum ancillam. 6. C. h.* libera verò manumitti non potest jure, sed tantum serva. IV. Contractus, quibus adjecta est impossibilis conditio, quæ in faciendo consistit, vitiantur suntque inutiles sive nulli *l. non solum. 31. D. de oblig. & act. l. impossibilis. 7. D. de Verbor. Obligat.* quia causam nullam habent. Cum verò sine causa vel ex contractu nullo quid datum est, conditio non impeditur. *l. 2. §. fin. l. Qui sine causa. 3. D. de cond. sin. causa.*

3. Pecuniam à te datam, si hæc causa, pro qua data est, non culpa (vel mora) accipientis sed fortuito casu non est secuta, & sequi nequit, minimè repeti posse certum est. *l. pen. C. h.* Id & hodiè obtinet, cum casum fortuitum nemo præstet. *l. Contractus 23. in fin. D. de reg. Iur. l. Quæ fortuitis 6. C. de pign. action.* Nec distinguo utrum casus inciderit in personam accipientis, per textum in *l. 1. §. Divus. 13. D. de var. & extraord. cognit. an in dantis l. Diem functo. 4. D. de Adseffor. an in rem, circa quam quid in specie præstandum l. Dedit tibi. 3. §. Quid si ita. 3. vers. sed si Stichus. l. si pecuniam. 5. §. Item si quis, 2. D. h. vel quæ danda erat. l. naturalis. 9.*



*lis. 5. §. 1. vers. sed si Scyphos. D. de præscript. verb.* Nihil enim imputari potest debitori, cum per eum non fiat quominus impleat. Ratio dubitandi. I. *Ex l. fin. D. h. II. Ex d. l. si pecuniam. 5. pr. §. pen. & fin. D. h. III. Ex l. Ex conducto. 15. §. Item cum quidam. 6. D. locat. cond. IV.* Naturalis ratio dicitur, ut ei noceat casus, qui rei est dominus *l. 9. C. de pign. act.* quique factum debet. Ita si is, qui pecuniam accepit ut ædificet, moriatur, antequam promissa impleat, eam reddere debent ejus heredes. Ita Medici, qui sanationem promisit & eo nomine nummos accepit, si decesserit, priusquam à morbo æger sit liberatus, heredes non possunt eos jure retinere. Vide plenius de hac re differentes *Sichard. in d. l. pen. C. h. & ibid. Giphani. Donnell. 14. comment. 21. Cujac. 23. Obs. 29. Coras. 2. Miscell. 9. Fabr. 7. Conject. 10.*

*Ex tit. C. & D. de cond. ob  
turp. caus.*

4. Cum propter turpem causam domum adversariae dedisse profitearis, frustra eam tibi restitui desideras, cum in pari causa possessoris conditio melior habeatur. *l. Cum te 2. C. h.* Jus hoc ita accipiendum est, quod, quoties vel solius dantis vel dantis & accipientis simul turpitudine intercessit, nihil possit repeti. *d. l. Cum te. 1. l. Vbi autem. 3. & l. seq. D. l. Mercalem. 5. C. h.* Secus, si solius accipientis *l. 1. §. fin. l. seq. l. Idem si. 4. §. Quotiens. 2. D. l. Quotiens. 14. l. pen. & fin. C. h.* Ratio dubitandi. I. Causa turpis est injusta, ob injustam datum repetitur. *l. Perpetuo. 6. D. h.* II. Si utriusque versatur turpitudine, non est melior causa possessoris, sed ejus, qui damnum patitur, ne quis lucrum ex sua improbitate sentiat. *l. Itaque fullo. 12. §. 1. D. de furt.* Undè responsum est *l. Nemo prado. 126. §. fin. D. de Reg. Jur.* cum de lucro duorum quaeritur, meliorem esse conditionem possidentis; quo responso innuitur, si ab



si ab una parte sit damnum ab altera lucrum, non esse possidentis meliorem causam: Id colligitur *l. Verum. 11. §. pen. verb. puto autem inspiciendum à pratore, quis captus sit. D. de minorib.* Huc fac. textus in *l. 7. 8. D. de Iuris & fact. ignor.* Accedit ad hæc *I. Quodd, si turpitudinem utrinque compenses, ut fieri solet l. Si ambo. 10. §. 2. Quotiens. D. de Compensat. res ea apud accipientem sit remansura sine causa, quod iniquum esse iura passim indicant. l. Non debet. 41. §. 1. D. de regul. Iur.* II. Quodd conveniri non possit, qui promissit ex causa utrinque inhonesta, ergò nec repetet, qui dedit: cum enim ex præcedente obligatione inefficace quid datum vel solutum est, datur ejus condictio. *l. Quamvis. 9. C. ad SC. Vellejan.* III. Non debet dari repetitio, cum accipiens solus turpiter fecit; quia cum condicit, allegat & suam turpitudinem: Nam, cum dat ut alter quid turpiter faciat, alterum simul corrumpit. Ita, si Iudici det ut in bona causa pro se judicer, crimen committit. *l. Vtputa. 2. §. fin. D. h. c. Non sanè. caus. 14 quæst. h. vel testi ut pro se in bona causa deponat. arg. dd. ll. Vide de Iudice eo modo corruptio Duarenum. in h. t. Ut & de teste. Zasium. ibid.*

*Ex tit. C. & D. de Condict. indeb.*

§. In diem certum debitor, adeò debitor est, ut ante diem solutum reperere non possit. *l. In diem. 10. D. h.* In die incerto distinguo, utrum incertum sit an unquam veniet, an quando ventura sit, certum tamen sit eam venturam: primo casu datur repetitio, quia est instar conditionis de cujus existentia non est certitudo, in ultimis voluntatibus *l. Dic. 76. D. de Condit & Demonstr. & contractibus. l. Sufficit. 56. in fin. D. h.* Altero, ut si quis promiserit in diem mortis suæ, non datur repetitio. *l. Nam si. 17. D. h.* quia & datum sub conditione certò exstatura non condicatur. *l. Qued si. 18. D. h.* An debitor, qui solvit ante diem, non possit repetere



petere interusurium medii temporis, vel commodum rei, quod interim ex ea provenit, repetere quaestio est: Puto, cum recte petere fructus atque alia commoda, quae ex ipsa re producuntur, condictione sine causa, *arg. l. mala fide. 3. C. de cond. ex leg.* Ne locupletetur accipiens cum detrimento dantis. *l. nam 14. D. h.* Usuras vero non condicet. *arg. l. 1. C. h:* cum non sint ex re: qui enim sortem non potest petere, is nec usuras *l. hos. 26. C. de usur.* Ratio dubitandi. I. Non debet distingui inter usuras & alios fructus, sed valere oportet tam in fructibus quam usuris hanc regulam: Sublato principali, tollitur & accessorium. II. Debet & ipsa res soluta ante diem restitui. 1. Quia argumentum à re ad tempus valet. *l. Militis. 4. D. de Testam. milit.* & plus solvit, qui tempore plus solvit. *§. 33. Inst. de action.* est enim dies pars obligationis *l. 2. §. Editiones: D. de Edend. & cum plus solutum est, condictio est l. 39. D. h.* 2. Quia iniquum est ex solutione indebiti, quae parit condictionem ex aequo & bono *l. 66. D. h.* creditorem fieri locupletiores. III. Cum ordinatio commodum temporis medii sit deducendum, ut apparet ex *l. si constante. 24. §. Quoties. 2. verbis: tum deducto commodum temporis, condemnatio residui representatur. D. Solut. matrimon. l. Ait 10. §. si cum 12. l. omnes. 17. in f. D. Quae in fraud. creditor.* Non est æquum, ut etiam creditor usuras, quas sibi stipulatus est ex pecunia sibi indebitè soluta, lucretur. Vide hac quaestione Costal. Ang. Salic. in *d. In diem 10. Donell. 14. comment. 18.* qui defendunt non dari repetitionem. *Clud. de cond. Ind. c. 8. n. 18. Duar. c. 5. de cond. versic. sed quaeritur.* contrarium sustinentes.

6. Solutum indebitè per errorem facti, repetitur *l. cum quis. 10. vers. per ignorantiam. C. de Iur. & fact. ignor.* Ex errore juris certis tantum casibus, inter quos sunt 1. Si solvens damnum sit passurus, rem suam amittiturus, & accipiens de lucro captando agat. *l. Iuris ignorantia. 7. & seq. D. eod. facit huc, l. si quid. 39. l. Ex*

K k

his



*his omnibus.* § 4. *l. Si fidejussor.* § 9. *D. h.* Postulat id æquitas summa in *l. Nam hoc.* 14. *D. h.* quæ suavit hanc conditionem. *l. pen. D. h.* Dominia enim contra voluntatem dominorum transferri ex juris subtilitate, jus ipsum non admittit. *l. non omnis.* 19. *D. de reb. credit.* 2. Cum contra iudicium testatoris quis cavet *l. 1. D. ut in possess. legator.* Ratio dubitandi. I. Ex *d. l. Cum quis.* 10. *pr. l. Regula.* 9. *pr. & §. pen. in fin. D. de jur. & fact. ignor.* II. Militi ac mulieri privilegii loco concessum est repetere solutum ex errore juris, cum damnum sunt passi. *l. 1. fin. C. de jur. & fact. ignor.* Ergo ordinariò omnibus hoc non est permittum. III. Scienter solventibus non comperit conditio, *l. 1. §. 1. D. h.* proinde nec errantibus in iure: quia pro scientibus censentur: omnes enim debent scire & intelligere iura. IV. Heredi, qui adiit hereditatem & eam suam fecit. *l. legatum.* 80. *D. de legat.* 2. licet damnum sentiat, non datur conditio quartæ ex *l. falcidia*, si ex errore juris legata integra solverit. *l. Error.* 9. *C. ad l. Falcid. d. l. Regula.* 9. *§. fin. D. de iur. & fact. ignor.* V. Error juris non quidem nocet in damnis rei amittendæ, *d. l. iuris.* 7. & *seq. D. eod.* ergo nocet cum res amissa ac ad alium translata est. Vide *D. Tim. Fabr. Disput.* 25. *annivers. Thes.* 5. *Donell.* 14. *Comm.* 14. *Duaren. c. 3. de Cond. Ind. D. Buf. in l. 1. §. 1. D. h.*

7. Quamvis debitum sibi quis recipiat, tamen si is, qui dat, non debitum dat, repetitio competit. *l. Si pæna.* 19. *§. 1. l. In summa.* 65. *§. fin. D. h.* Hoc ipsum indebitum quidem est ex persona, sed non ex re. Ratio dubitandi. I. Ex *l. Repetitio.* 44. *D. h.* II. Ex *l. De hereditate.* 6. *in fin. C. de petit. hered.* Vide *Budæ. in l. fin. D. de edil. Ed. &.*

8. Qui alternativè res plures promisit & omnes solvit, potest repetere quas voluerit sive elegerit; ejus enim est electio in recipiendo, cujus in dando fuit *l. pen. C. h. l. cum is, qui.* 32. *§. fin. D. h.* Nec potest natura obligationis primæva mutari per errorem, in quo nul-



nullus est consensus. *l. nihil. 116. §. fin. D. de Reg. Jur.*  
 Ratio dubitandi. I. Ex *l. si non sortem. 26. §. sen. D. h.*  
 II, Qui solvit, potest, dum solvit, declarare, in quam  
 causam solvit, & si nihil dixerit, facultas eligendi  
 transit ad creditorem. *l. 1. pr. D. de solut.*

9. Debitum naturale impedit conditionem. *l. na-  
 turaliter. 13. l. Quod pupillus. 40 §. 1. D. h. l. naturales.*  
 10. *D. de Oblig. & act.* Unde quæsitum, an & obli-  
 gatio ad antidora sive ad remunerationem validè ob-  
 jici & obstare possit repetitioni. Distinguo. Si nomi-  
 natim quid sit solutum tanquam debitum in illâ cau-  
 sam, id non repetetur: si ex alia causa, ex qua non  
 debebatur, sit solutum, & accipiens in causam obli-  
 gationis ad antidora retinere velit, non erit denegan-  
 da conditio. Primo casu concurrit error juris cum  
 obligatione, quæ quidem non absolutè naturalis est,  
 attamen naturaliter contrahitur ex causa, quæ morum  
 civilitate ac honestate probatur magis, quam juris  
 vinculo ac necessitate ulla præstandi *l. sed & si lege. 2 §.*  
*§. consuluit. 11. D. de hered. petit.* Est enim permutatio-  
 nis quoddam genus dare antidora. *d. §. consuluit. 11.*  
 & qui beneficium accipit, beneficii debitor appel-  
 latur. *l. si pignore. 44. §. 1. D. de Furt.* Vide Zas. 1. *Sin-*  
*gular. resp. 3. n. 22.* Secundi membri sive casus est ra-  
 tio, quia repetitio impediri nequit, nisi ad minimum  
 sit vera naturalis obligatio: at ad remunerandum  
 obligatio, non est verè naturalis, qualem jus definit  
 ac effectu suo munit: cum remuneratio non requirat  
 certam summam sive rem vel ullam necessitatem,  
 nec semper in nummis vel aliis rebus facienda sit, sed  
 & fieri possit per factum, per commendationem, per  
 instructionem aliudve beneficium, quinimò & so-  
 lum gratum animum. Ratio dubitandi, ad primum.  
 I. Remuneratio nihil aliud est, quam donatio & do-  
 ni retributio sive pensatio. Ad Donationem verò fa-  
 ciendam non est obligatio, sed ea nullo jure cogente  
 sit *l. Donari. 29. D. de Donat. l. Donari. 2 §. D. de Reg.*



*Iur.* Qui donat, nullum alium affectum habet, quam, ut liberalitatem & munificentiam exerceat. *l. 1. D. de donat.* non, ut alium sibi obliget: itaque, cum ex intentione donantis, ex qua omnis causa est obligationis, arg. *l. non omnis. 19. D. de Reb. credit.* arg. *l. laeo. 19. verb. ultro citroq. D. de verb. signif.* nulla sit obligatio, repetitio quoque ex ea impediri nequit, quia quod nullum est, nullam habet qualitatem, nullum effectum.

II. Error juris non obstat repetitioni, ut supr. dictum est: frustra ergo is pro fundamento exceptionis, quæ obijciatur conditioni, accipitur. Ad secundum.

I. Est obligatio naturalis ad antidora *d. l. Sed & si. 25. §. Consuluit.* Nihil enim tam naturale quam, ut qui beneficium accepit, reddat ac nihil fædius est ingrato homine. II. Potest retentio dari ob ea, ad quæ jure agere non possumus. arg. *l. 4. C. de usur. l. un. C. si ob Chir. pec.* si retinens nactus sit exceptionem ab æquitate naturali non abhorrentem. *l. Desinit. 66. D. de Reg. I.*

10. Qui exceptionem perpetuam vel eam, de qua dubitatur, utrum sit perpetua an temporalis, habet, solum repetere potest *l. Qui Exceptionem 40. pr. l. Sufficit. 56. D. h. n. lunct. l. Si non sortem. 26. §. Indebitum. 3. l. Ex his omnibus. 54. D. h.* Sed hoc non est perpetuum; nam si ejus causa, qui cum agitur, exceptio datur, solum repetit, ut accidit in Scto Vellejano: Ubi vero in odium ejus, cui datur exceptio, competit, non repetit, veluti si filiusf. contra Sc. Macedon. mutuam pecuniam acceperit & paterf. factus solverit. *d. l. Qui Exceptionem. 40.* Nec cum hisce pugnat, quod detur repetitio ejus, quod deceptus per dolum ignoranter solverit. *l. Qui se debere. 7. vers. Nerva & Attilicinus. D. de cond. caus. dat. caus. non sec.* quia ea exceptio non ex beneficio sive jure singulari descendit, sed ex re: Unde & ea rei cohærere dicitur *l. Exceptiones. 7. §. 1. D. de exception. ac perpetua est. l. 5. §. fin. D. de Dol. mal. et met. Except.* Huc facit, quod ex injussa causa solum reddendum sit. *l. 7. §. de cond. ob turp. at*  
quod



quod circumventus dolo solvit, ex injusta solvit causa. *l. 1. D. de dol. mal.* Nec enim cuiquam dolus suus prodesse debet. *l. 1. versic. Ideo. D. de dol. mali & met. except.* Ratio dubit. I. Non datur repetitio ejus, quod mulier pro alio solvit. *l. Nec interest. §. l. Quamvis. 8. §. Plani. §. ad SC Vellejan.* II. In contrarium debet regula in iis, qui exceptione muniti sunt perpetua per privilegium, concipi, hoc modo: Si in odium accipientis beneficium sit datum vel exceptio competat uti sit in SC. Macedon. *l. 1. D. ad SC. Maced.* debet repeti; cum accipiens odio dignus ac contra II. peccans non sit juvandus privilegio. *l. 37. in fin. D. de minorib.* Sin autem exceptio de ur causâ solventis, non debet repeti: quia is, qui eo modo solvit, naturaliter debet, ac suo beneficio videtur absolutè renunciassè. Nam in mulierum intercessionibus negari non potest, quin naturalis sit obligatio: cum mulier ex omni causa possit obligari & à beneficio suo recedere. *l. fin. §. pen. D. l. Iubemus. 21. l. Antiqua. 23. C. Ad SC. Vellejan.* III Si dolo deceptus solvit, cessat repetitio I. Quia exceptio ea est ex odio accipientis *l. 1. D. de dol. mal. except.* Quæ autem est ex odio, impedit repetitionem. *d. l. Qui exceptionem.* 2. Quia debet sibi imputare solvens, quod se decipi sit passus & non obstante deceptione doloque, solverit. *arg. l. Qui cum alio. 19. D. de regul. Iur.*

II. Si pars domus, quæ in diem per fideicommissum relicta est, arserit ante diem fideicommissi cedentem & heres eam sua impensa refecerit, esse deducendam ex fideicommissio impensam constat: & si sine deductione tradiderit domum, posse incerti condici, quasi plus debito dederit, *d. l. Qui exceptionem. 40. §. si pars. 1. D. h.* Hæc verò incerti condictio, hoc casu, non eo pertinebit, ut ipsa possessio rei restituatur, eam enim indebitè non solvit, sed tantum impensa. Ratio dubitandi. I. Non potest restitutâ re impensa ullo modo condici. *l. Si in area tua. 33. inf. D. h.*

K k 3

II. Imò



II. Imò res restituta ipsa condicatur, si quid ejus nomine debeatur. *l. Heres. 21. D. ad SC. Trebellian.*

12. Quod condemnatus ex causa judicati solvit, non repetit. *l. 1. C. h. ut Judici ac Judicio sua constet autoritas. l. Si fidejussor. 29. §. In omnibus. 5. D. Mandat. quam non convelli publicè interest. l. Servo. 65. §. pretor. 2. D. de SC. Trebell. l. Cum putarem. 36. D. fam. l. erisc. & ut tandem litium sit finis. Si, qui solvit, conqueratur de iniquitate hujus sententiæ, objicietur ei factum suum proprium, quod solverit, ac negligentia, quod remedio appellationis vel alio non fuerit usus. Verum hæc procedunt, nisi error vel alia causa justa ac sufficiens ad restituendum allegetur: Nec enim veritatem rerum gestarum erroribus obnubilari convenit. *l. Illicitas. 6. §. 1. D. de offic. presid.* Nec sententias fundamenta ac stabilimenta injustitiæ esse oportet. Qui verò male absolutus sponte sua solvit, non repetit. *l. Index 28. junct. l. 1. §. 1. D. h.* Ratio dubitandi. I. Si condemnatus quid solverit, non attenditur error vel alia causa *d. l. Cum putarem. 36. d. l. Servo. 65. §. 2.* Nec enim post rem judicatam de causa quæri potest, sed tantum, an judicatum sit. *l. Post rem. 56. D. de re judicat.* Aded ut nec transactio post fieri queat si non appellatum sit. *l. Et post. 7. D. de Transact.* II. Absolutus, sine causa justa solvit. *arg. d. l. Post rem judicatam. 56.* Sine causa solvens potest repetere. *l. 1. §. fin. l. seq. D. de condict. sin. caus.* Huc facit, quod qui exceptione perpetua, ut jurisjurandi, munitus solvit, dicatur conditionem indebiti soluti habere. *l. Si quis jurasset. 43. D. h.**

13. Quod Transactionis nomine datum est, non repetitur, *l. Si non transactionis. 6. C. de iur. & fact. ignor. l. Si citra ullam. 2. C. h.* Licet nulla res media fuerit; Nam, si lis fuerit, hoc ipsum, quod ab ea disceditur, causa esse videtur. Sin autem evidens calumnia detegatur & transactio imperfecta sit, repetitio dabitur. *l. In summa. 65. §. 1. D. h.* Ratio dubitandi.

I. Cum



I. Cum transactio nullius est momenti, nullus est ejus effectus, & , quæ ex eâ sunt data consequenter condici possunt, si non conditione indebiti, saltem conditione sine causa. *arg. l. 1. pr. & §. seqq. D. de condict. sine caus.* Atqui transactio in qua res non est media, nullius est momenti. *l. Cum te 2. l. Transactio. 38. C. l. 1. pr. D. h.* II. Malè dicitur, litem esse pro causa: quia, si hoc perpetuò esset observandum malitiis indulgeretur hominesque ad peccandum invitarentur. III. Etiam ob calumniam evidentem non pronunciatur invalida transactio. *l. Sub pretextu. 19. C. de Transact.*

*Ex lib. 13. tit. 1. de condict. furtiv.*

14. Condictio furtiva datur contra heredes in solidum, licet ad eos nihil pervenerit. *l. In conditione. 9. D. h.* Continet enim ea rei persecutionem, quæ contra heredes datur. *l. Si pro fure. 7. §. fin. D. h.* Accedit odium furti, ex quo est factum ut non tantum plures actiones, quam ex aliis delictis, dentur *§. sic itaque. 14. vers. planè. Inst. de action.* sed & heredes teneantur conditione, si pervenerit ad eos aliquid si non. Vide. Arum. Exercit. 17. rh. 9. Tim. Fabr. *disp. anniv. in §. fin. Inst. de oblig. q. ex del. nasc.* Anton. Fab. 4. Conject. 1. Ratio dubitandi. I. Hæc actio ex delicto est. *l. Si ambo. 10. §. Quotiens. 2. D. de Compens.* Actiones verò ex delicto descendentes non dantur contra heredes, nisi qua pervenit, vel lis sit contestata. *l. un. C. Ex delict. defunct. in quant. l. Quod diximus. 16. §. fin. D. Quod met. caus. l. Sicut. 38. D. de Reg. Jur. §. 1. Inst. de perpet. & tempor. act.* II. Condictio furtiva morte interit. *l. Si tutor. & l. seq. D. Tutel. & ration. distrab.* Non ergò in solidum competit. III. Non tenetur heres, nisi qua locupletior est factus. *l. Licet. 3. §. Ex causa. 12. D. de pecul.* IV. Confertur hæc conditio cum rer. amor. actione *l. Contra. 6. §. Item. heres. 3.*

Kk4

l. Si



*Si mulier.* 21. §. *pen. D. Rer. amot.* Actione autem Rer. Amotar. non in solidum, sed, in quantum pervenit, agitur. *l. fin. C. Rer. amotar.* Vide Vultejum in *d. §. sic itaque.* 14. *vers. plané.* Cujac. 7. *Obs.* 37. & 13. *Observ.* 37.

*Ex tit. De eo, quod cert. loc.*

15. Qui certo loco se soluturum promisit, non potest alio loco conveniri, nisi tantum temporis spacium præterierit, quo in eum locum pervenire poterat: inest enim tacite huic obligationi dies. *l. Arbitraria.* 2. §. *Qui ita.* 6. *D. de eo quod cert. loc. junct. l. Continuus.* 137. §. *Cum ita.* 2. *D. de verbor. obligat.* Nec aliter alio loco agi convenienter potest, *l. 1. D. h.* Adeò quidem, ut is, qui alio loco petit, antequam deberet agere, vel sine commemoratione loci adjecti, incidat in pœnam tempore vel loco plus petentium §. *Si quis agens.* 33, *versic. Tempore, vers. loco.* *Inst. de actionib.* Ratio dubitandi. Verum quidem est, quod directa actione loco adjecto nemo possit petere, nisi tanto temporis intervallo interjecto, quo quis in locum adjectum venire poterat. *d. l. Arbitraria.* 2, §. *Qui ita.* & *d. l. Continus.* 137. §. 2. Sed si arbitraria actione agatur, uti locus ipse potest negligi, ita & per consequentiã temporis, ex loco tacite adjecti, non habebitur ratio: quod eo facilius est recipiendum, quia in arbitraria actione omnis Rei utilitas spectatur, ut propterea minoris pœnæ sit condemnatio. *d. l. Arbitraria.* 2. *in pr.*

16. Temporis adjecti ratione non datur arbitraria; Nullis enim legibus id constitutum est: Imò, cum actione ordinaria ex stipulatu quid peti potest, non est opus arbitrariã, nec ei locus est. Ex stipulatu verò potest directò agi etiam si tempus diu expiraverit. *l. Quod si.* 4. *pr. D. h. l. Si insulam.* 84. *D. de Verbor. Obligat.* Vide Jason. Donell. *Gloss. in l. Quod si Ephefr.* 4. *D. h.* Prioribus adde, quod ob locum mutetur forum, si adjecto



jecto loco non fiat solutio, & ob tempus maneat idem forum, si tempore adjecto non solvat debitor: quod loco non contineatur locus alius. qui enim Romæ debuit, non debet Ephesi, tempore vero comprehensum sit tempus. qui enim debuit Calendis Januarii, debet etiam calendis Aprilis sequentibus, si non Satisfecerit: quod ex loco sit fundamentum agendi ex arbitrio & ad illud, non autem ex tempore. potest enim tempus omitti, & si ejus mentio adjiciatur, non ex eo fundatur actio sed per consequentiam principalis actionis id quod interest petitur. Vide Donell. in *l. Quod si Ephesi*. 4. & ibi Gloss. 5. Anton. Fabr. 15. *conjectur.* 3. Ratio dubit. I. Etiam utilitas temporis est æstimanda. d. *l. Quod si Ephesi*. 4. *l. si fundum* 114. D. de Verb. Oblig. Omnis enim actio stricti juris suâ naturâ, cum necessariò est id, quod interest, æstimandum, sit arbitraria. Certum est in stricti-juris actionibus judicem nihil amplius posse adjudicare, quam id, de quo actum est, *l. Quicquid* 99. D. de Verbor. Oblig. Quoties itaque amplius adjudicatur, quam de quo convenit, notissimi actionum stricti juristermini exceduntur, ac negotium fit arbitrium.

II. Locus ipsis in legibus confertur cum tempore. etiam quoad naturam æstimationis, uti patet ex *l. fin.* D. de condict. tritic. III. Inest loco tacitè tempus, §. 5. *Inst. l. continuus*. 137. §. Cum ita. 2. D. de Verb. obligat. ergo idem in tempore quod in loco. Vide Cujac. in *l. centum Capua*. 8. D. h. Bul. lib. 6. subtilit. c. 1.

17. Qui certo loco promittit, eo non solvens, potest tantum conveniri idoneo, id est, loco Domicilii vel contractus; non omni Domicilio, quia id forum est ordinarium; *l. juris*. 2. C. de Jurisd. omnium. judic. contractus: quia, ubi quis contrahit, ibi & sese foro subijcit. *l. Heres*. 19. §. 1. 2. & fin. D. de Judic. arg. l. Vi gradatim. 11. §. 1. D. de Muner. & honorib. Non omni; quia esset absurdum 1. ut, qui certo loco circumscripsit forum, ubique posset conveniri 2. ut prætor, cum

K k 5

id



id egerit, ne actio in totum intercideret cum locus est additus, videretur nimium voluisse vagari: & ita præter & contra intentionem tum contrahentium, tum jura statuentium actum interpretaretur, contra *l. Non omnis. 19. D. de Reb. credit.* Regula est: Ex contractu simpliciter inito non alio potest agi loco, quam Domicilii vel Contractus: ab hac regula non receditur, nisi contrarium probetur. *arg. l. Suus quoque 4. §. Puto, 1. D. de hered. Instit. c. ad decimas. 2. in fin. de restitut. spoliator. in 6. Vid. Jafon. Cotal. in l. 1. D. h. Azon. in summa. C. ubi conu. qui cert. loc. Heig. in §. Si quis agens. 33. Inst. de Action. Donell. 17. Comm. 19. Rat. dubit. I. Ex l. Si duo. 16. §. 1. D. de const. pecun. II. Ex l. Eum, qui. 43. D. de Iudic. III. Ex l. unic. verb. in alio loco. C. h. IV: Videtur promissor tacite sese subicere omni foro ac judici, sub quo inuenitur, cum fidem violans & legem contractui datam non servans delinquat: delinquens verò ubique potest conveniri. *l. 1. C. ubi de crimin. agit.* V. In loco contractus celebrati, cum locus certus solutioni est additus, non potest conveniri; quia non ibi quis contraxit, ratione fori, ubi negotium est gestum vel ubi instrumentum est scriptum, sed ubi solutio est facienda *l. Contraxisse. 21. D. de Oblig. & act. l. Exigere. 65. D. de judic. Vide Bartol. in d. l. 1. D. h.**

18. Mentio arbitrii necessaria est; cum essentia hujus actionis consistat in arbitrio. *l. 1. 2. D. l. un. c. h.* Nam si non fiat commemoratio loci, ex quo est arbitrium, plus petitur. *§. si quis agens. 33. versic. loco. ub. Hor. roman. Mynsing. Inst. de action. Idque adeo recipiendum est, ut non possit actione ex stipulatu agi in loco domicilii, ut pecunia, certo solvenda loco, exsolvatur arg. l. 1. D. h. Myns. in d. loco. n. 9. Ratio dubit. I. Non opus est hodiè ullâ formulâ: sufficit rem bene explicari. *l. 1. 2. C. de formul. & impetrat. sublat.* II. In *l. heres. 19. §. fin.* ubi de hac actione agitur, non requiritur mentio arbitrii. Vid. Zaf. *d. §. si quis agens. 33. vers. loco.**

19. Non



19. Non satis convenit inter Juris, Interpretes quomodo sit habenda utilitatis ratio aut in debitore aut in creditore. Mihi videtur, quod, si debitoris causâ locus sit adjectus, sive is in mora fuerit sive non, nulla ratione debeat ei eripi commodum ex loco. Quod enim sibi jus ex conventionem quæ sivit, id ei auferri iniquum est. §. *Si quis agens.* 33. *versic. loco Inst. de action.* Nec unquam mora cuiquam jus suum adimit, sed nocet in futurum: ut sc. in moratorem Casus transferatur, *l. Si ex legati.* 23. *D. de verb. Oblig.* præstatio fructuum ac usurarum inducatur. *l. videamus.* 38. *D. de usur.* ut & ejus, quod interest. *l. 1. l. centum.* 8. *D. h. l. Illud.* 17. *D. de peric. et comm. rei vend.* Vide Donell in *l. arbitraria.* 2. n. 6. *D. h.* Ratio dubitandi. I. Reus, cum ipse sui copiam non facit, non alteri, sed sibi nocere debet. Sunt enim regulæ Juris: moram cuique suam, factum cuique suum, nocere non alteri. *l. Factum.* 155. *l. In condemnatione.* 173. §. 1. *D. de Reg. Iur.* Non debet à lteri per alterum iniqua conditio inferri. *l. Non debet.* 74. *D. eod.* Præstat distinguere, utrum per debitoris culpam, an per casum fortuitum sit factum, quod non venerit: impedimentum enim ex casu fortuito eveniens non obest. *l. Non exigimus.* 2. §. *Quod diximus.* 6. & *fin.* *D. Si quis caution.* *l. continuus* 137. §. *cum ita.* 2. *D. de Verb. Oblig.* At culpa nocet ei, qui in culpa est. *l. Quod quis.* 103. *D. de Reg. Iur.* III. Nimis durum est, ut creditor, si fortè ipse venerit ad recipiendum, sibi tam grandes itineris sumtus ac molestiam imputare debeat.

20. Si creditor, in cujus gratiam locus est adjectus, in mora fuerit, excludi potest arbitraria; si debitor sive reus, caveat de pecunia ibi solvenda, ubi promissa est. 1. Si debitor per casum fortuitum impeditus sit venire vel suo tempore ac loco rem debitam mittere. *arg. l. Non exigimus.* 2. *si quis judicio.* 3. *D. si quis caution.* *l. Continuus.* 137. §. *Cum ita.* 2. *D. de verb.*



*verb. Oblig.* 2. Si pecunia sit creditori iusto loco oblata, vel oblata ac non tantum sed & deposita *l. Quod si Ephesi. 4. §. 1. D. h.* 3. Si pecunia ex facili solvenda sit loco adjecto *d. l. Quod si Ephesi 4. §. 1.* Ex hisce deducitur, quod, si reus non sit in mora, non possit haberi ratio commoditatis ex loco à parte creditoris. Ratio dubitandi. I. Etiam locum habet arbitraria, cum reus necessario alijs locis distringitur. *l. 1. D. h.* ut, si vel resp. causâ absit, vel in vinculis vel hostium potestate sit: quo casu non est mora. *l. Sed & si 23. pr. D. de usur.* ubi autem est locus arbitrarie, ibi & creditoris est habenda ratio, ne ei utilitas loci adimatur. *l. arbitraria. 2. pr. et §. fin. D. h.* II. Debet esse par conditio creditoris & debitoris: Unde quemadmodum Reo, licet ipse in mora fuerit, utilitas loci non adimitur, ita nec adimenda est creditori, ac arbitraria ab ipso instituta non est excludenda per exceptionem ac cautionem debitoris. Vide de hac quæstione Buisium in *D. l. 2. n. 5. Cujac. in l. Centum. 8. D. h.* Heigium in *d. §. si quis agens. 33. vers. loco.*

21. In æstimationem ejus quod interest non tantum venit damnum, quod passus est actor (veluti si loco adjecto sub pœna debeat pecuniam vel sub pignoribus, & pœna sit commissâ per moram rei, aut distracta sint pignora, vel fisco aliquid debeatur & res stipulatoris vilissimo sit distracta) nec habebitur ratio legitimi usurarum modi: sed & is potest excedi: verum etiam Lucrum, si actor merces soleret comparare. *d. l. arbitraria. 2. §. fin. junct. l. Si commissâ est. 13. D. Rem rat. haber.* Ratio dubitandi. I. In damno circa pecuniam excedere non possumus legitimum usurarum modum, licet amplius sit promissum. *l. pœnam. 44. D. de usur.* Id fieri probitas non sine *l. Cum allegas. 15. l. Cum non frumentum. 16. C. eod.* Id si per stipulationem nefas sit obtinere, quomodo iudex adjudicabit? Abiret res in infinitum, si pœna, si alia incommoda extrinseca essent præstanda. II. Lu-



II. Lucri, quod ex negotiatione haberi potest, nunquam ratio est habenda in eo, quod interest, taxando. *l. Si sterilis. 21. §. Cum per venditorem. 3. D. de action. Emt. l. Si Laborante. 2. §. portio. 4. D. de l. Rhod. de jact. l. fin. D. de peric. & commod. rei vendit. Quintimo nec in delictis. l. Si is, cui. 71. §. 1. D. de furt. l. Quomodo. 29. §. Item Labeo. 3. in fin. D. ad l. aquil.*

22. Centum Capuæ dari stipulatus, fidejussorem accepisti, ea pecunia similiter ut ab ipso promissore, peti debebit, id est, ut si alibi, quam Capuæ, perantur, arbitraria agi debeat, si que tanti æstimetur, quanti ejus vel actoris interfuit, eam summam Capuæ potius, quam alibi solvi. *l. Centum Capuæ. 8. D. h. Ratio dubitandi. I. Fidejussio est juris strictissimi, quia est accessio ad alienam obligationem, ex quâ nihil commodi est: non itaque videtur fidejussor alio loco posse conveniri, quam adjecto, quicquid enim non est comprehensum verbis stipulationis, id non supplendum est ex interpretatione: ac secundum promissorem ferre interpretamur id, quod expressum non est, ut pro omisso habeatur: quia stipulatori liberum fuit verba latè concipere. l. Quicquid. 9. D. de verbor. Obligat. l. stipulatio ista. 31. §. In stipulat. 18. D. eod. ac prouiores sunt leges ad liberandum, quam ad obligandum. l. arrianus. 47. D. de Oblig. et actionib. aut ad obligationem extendendam. Si res ex suis principiis æstimetur, annon est alia arbitraria, alia directâ actio? ad directâ accessit fidejussor, ad arbitrariâ eum teneri iniquum. Justû quidem est, ut debitor arbitrariâ teneatur, quia creditor propter malitiam ejus posset comodo obligationis excidere. l. 1. D. h. In fidejussore ea ratio non viget; quia, licet fidejussor non teneretur arbitraria, creditor equè sibi servaret obligationem principalem. Id enim tantum sequeretur, quod creditor, in dubio, cum nihil adjecisset de arbitraria (id enim in ipsius potestate erat) propter suam culpam ac negligentiam differre cogeretur actionem adversus*



versus fidejussorem, donec is in locum veniret. nec hoc injustum est, ut magis faveamus Fidejussori, qui de damno vitando est sollicitus, & se ad hoc non obligavit, ac in aliena causa versatur. II. Obligatio fidejussoris non potest, ob alium defectum, ad arbitriam referri. Si enim interesse ex persona debitoris æstimandum sit, fiet contra hanc legem, quæ exigat, ut spectetur, quod fidejussoris interest loco adjecto solvi: *verb. quanti ejus vel aëtoris interfuit*. Si vero id sit æstimandum ex persona fidejussoris, nec id spectari potest, quia eo modo esset alia obligatio, alia summa, quam ea quam debitor debet. Pone, fidejussoris non interesse, & debitoris maximopere: hoc casu durior esset conditio fidejussoris, quam ipsius debitoris. Obstarat itaque regula: fidejussor in duriores conditionem acipi nequit ac acceptus induriorem causam omnino non obligatur. *l. Gracè. 8. §. Illud. 7. D. de fidejussor.* Pone fidejussoris interesse, non debitoris, sequeretur quod alia esset ex persona fidejussoris obligatio, quam ex causa debiti, vel debitoris, quod quoque absurdum *l. Si stichum. 38. l. Si ita fidejussorem 42. D. de fidejussor.*

23. Non oportebit, quod fortè per reum steterit, quo minus tota summa loco adjecto solveretur, obligationem fidejussoris augeri. *d. l. Centum Capua. 8. D. h.* Nec enim ob factum vel pœnam debitoris augeri debet obligatio fidejussoria. *l. Fidejussores. 68. l. fin. D. de fidejuss.* Ratio dubitandi. I. Mora rei fidejussori quoque nocet. *l. Mora. 58. D. de verbor. Oblig.* II. Cum facto suo reus principalis obligationem perpetuat, etiam fidejussoris durat Obligatio, veluti si moram fecit in sticho solvendo & is decessit. *l. Si à colono. 58. §. 1. D. de fidejuss.* Id si verum sit, uti omnino juris regulis consentaneum est. *l. Si servum. 91. §. Nunc videndum. 4. D. de verbor. Obligat.* magis est, quod fidejussoris obligatio crescat ex mora rei. Nam, cum perpetuatur obligatio ob rei moram, ita ut rem extinctam



tingam à quâ præstanda, si reus in mora non fuisset, fuisset liberatus fidejussor. *l. Si ex legati* 23. *D. de verbor. Obligat.* præstare teneatur, multo magis tenebitur ad & ob accessionem aliquam. faci ius quid ad obligationem natam ac durantem per, se accedit, quâ obligatio jure sublata renovatur. III. Fidejussor conductionis etiam ob usuras pensionum tenetur *l. Quæro.* 54. *D. locat. l. Non utique* 2. § *pen.* *D. de admin. rer. ad civit. pertinent.* & ob omnem aliam causam *l. Siqui. solutioni.* 24. § 1. *D. de usur.* Quin & in operis. *l. 44. D. de oper. libertor.* Si verò in usuris, quæ odio sæ sunt, si in operis quæ ad personam spectant, locum id habet, multo magis in eo quod interest, quia id rem ipsam comitatur & quasi pars rei est. IV. Fidejussor obligatur ex conventionione, ipso jure nullâ, ob morâ & factum debitoris. *l. Si quis pro eo.* 56. § *si nummos. in fin.* *D. de fidejussorib.* Conventio enim nulla est in principio ea, de qua in *d. l. si quis* § 2. quandoquidem nemo alienos nummos mutuo dare potest. *l. mutuum.* 2. § *In mutui.* 4. *D. de reb. cred.* V. Fidejussor Rei vicem obtinet. *l. potest.* 4. § 1. *D. de fidejuss.* quocirca eodem modo, quo reus ob moram rei tenebitur arg. *l. Qui in jus.* 177. *D. de Reg. jur.* VI. Responsum est in *l. si ab uno* 17. *D. ut legat. vel fideicom. caus. cav.* Fidejussorem ab uno herede acceptum pro legato teneri & in eam partem, quæ postea accrevit. VII. In *l. fidejussor.* 2. § *fin. & l. seq.* *D. Qui satisf. cog.* fidejussorem iudicio sisti tenetur absolute in omnem quantitatem; etiam in pœnam. De hac quæst. videantur Fab. in rationalib. Bus. in *l. 8. h. Arum. de mora* c. 8. Matt. Coll. de proc. ex. execut. part. 1. c. 10. n. 309. et seqq.

24. Additur præcedentibus in *d. l. Centum.* causam arbitrarie actionis ob moram rei non comparari obligationi usurarum, quia fidejussor se ad sortem ac usuras obligans ex duab. stipulationibus tenetur, una sortis, altera usurarum. In actione arbitraria non sunt duæ stipulationes, sed una de solvendo certo loco, & si ibi non fiat solutio, non agitur actione directa



etiam, sed arbitraria ad id quod interest loco dicto non esse debitum solutum, circa cujus executionem æstimationis ratio arbitrio iudicis committitur. Est sanè evidentissima differentia inter obligationem usurarum & hanc causam. Si usuræ sint deductæ in stipulationem, ac sortis pars sit soluta, potest post non tantum non solutæ partis ex sorte peti usura, sed & solutæ arg. l. 1. C. de iudic. sunt enim, ut sp. dictum est, duæ, una sortis altera usurarum, stipulationes. Sin autem pars ejus, quod certo loco promissum erat, sit soluta post moram, ac post sit petendum reliquum, non fiet æstimatio ejus quod interest circa solutam quantitatem, sed tantum ejus, quod interest circa residuum. Pari modo; si usuræ non ex stipulatione peti queant, ac sortis sit facta etiam in totum solutio vel saltem petitio, nihil usurarum nomine potest peti. l. si deposita. 4. depos. adde casum in l. Terminato. 3. C. de fructib. et lit. expens. Ratio dubitandi. Non est distinguendum inter debitum ex officio sive arbitrio iudicis, & ex stipulatione. tantundem enim valet officium iudicis in bonæ fidei sive arbitrariis, quæ naturam bonæ fidei habent, quantum in stipulatione nominatim ejus rei facta interrogatio. l. Quia tantundem. 7. D. de Negot. l. Lucius. 24. D. Depos. Id verò maxime valere debet in hac actione, quæ ex necessitate causæ & mora debitoris descendit.

25. In bonæ fidei judiciis, etiam si in contrahendo, ut certo loco præstetur, additum sit, actio directa, non arbitraria datur. l. In bonæ. 7. D. h. Id enim quod interest ex natura actionis directæ consequimur l. Si ut certo. 5. D. Commod. Ratio dubitandi. Non minus debet in actione bonæ fidei concedi, quam in stricti, juris. Quid ergo si emtor ad precium solvendum nunquam in locum adjectum veniret? an nunquam is alibi actione pulsari posset? Id iniquum l. 1. D. h. Præstat ergo arbitrariam concedere, quam utilitatem agendi adimere, & in bonæ fidei iudicio jus malæ fidei dicere.

EXERC.



## EXERCITIVM XXXII.

Reß. PETRO HILLIO Stolpenßi  
Pomerano.

## De constituta pecunia &amp;c.

## THESIS PRIMA.

**N**on puto, secundum jus civile ex pacto geminato produci constitutum ac dari actionem. Habet enim unumquodque negotium suam formam, quâ non observata conventio interit. *auth. offeratur. in fin. C. de lit. contest.* Formâ constituti consistit non in iteratione conventionis eodem modo initæ, sed in commemoratione ac confirmatione prioris. Vide Bus. in l. i. D. h. Ratio dubitandi. I. Valet in pacto repetitio Constituti in l. i. D. h. grave est fidei fallere. II. Is, qui secundo paciscitur, reipsa constituit & confirmat prius pactum: & licet verbo constituendi non sint paciscentes uli, rem tamen eandem egerunt. leges verò non verba, sed rem spectant. l. Omne 2. in fin. C. Comm. de legat. & fideicom. Nec propter angustiam ac subtilitatem verborum latitudo voluntatis paciscentium est impedienda. l. un. in fin. C. ut action. & ab hered. & contr. III. Gminationis est magna efficacia, ut, quod simpliciter sive semel factum non valet, effectum habeat si iteratò ac bis fiat l. Si mulier. 22. C. ad Sc. vellejan. Vide Sichard. in rubr. C. h. Costal. in l. i. D. h.

2. Constituire quis potest I. non tantum pro alio sed & pro se. §. de constituta. 9. Inst. de action. II. Nuda conventionem. d. §. de constituta. 9. III. Etiam absens. l. Qui autem. 14. §. fin. D. h. per nuncium, per epistolam. IV. aliud pro alio. l. i. §. an potest. s. D. h. Ita pro nummis frumentum & vice versa. Ratio dubitandi. I. Non est permissum aliud pro alio constituere. Constitutum enim tantum accedit ac confirmat, sed non alterat nec mutat ac nõ-

Ll

vat.



vat. II. Aliud pro alio non potest solvi. *l. Mutuum* 2. §. 1. D. *de rebus cred. t.* nec aliud à fidejussore potest deberi, quia alia esset obligatio.

3. Oportet semper esse debitum, ad quod constitutum fiat: sive sit prætorium, aliudve validum, sive naturale tantum. *l. 1. §. pen. et fin. D. h.* Non vero tantum civile, cui non adhiæt naturalis æquitas. *l. Quod si maritus. 3. §. 1. D. h.* nam revera non est debitum (a) Quod aurem exigimus, ut sit debitum, inquit Ictus, id accipiendum est, ut ei, cui constituitur, sit debitum *l. Hæcenus 1. D. h.* Unde, si mihi constituatur, quod mihi non debetur, constitutum non valet (b) nec ratione mei nec ratione creditoris: Non mei, quia mihi non possum acquirere obligationem alterius sine iusta causa. *l. palam. 2. §. Circa. 3. D. de Except. doli mal. & facto ejus, ad quem res ea spectat: non creditoris, quia nemo alteri potest pacisci. l. Quacunque. 1. D. de Oblig. & action. l. Mutuum 6. versic. Si vero. C. Si quis alter. Vide Bui. in D. l. Eum. 5. §. Quod. 2. (a) Ratio dubitandi. I. Absurdum est, pupillum sine tutoris auctoritate obligari. filiumf. contra Sc. mutuum posse contrahere: hæc verò fient, si naturaliter debitum possit constitui. Nam & pupillus. *l. 1. §. 1. D. de Novat. & ex mutuo filiusf. l. Quia naturalis. 10. D. ad Sc. Macedon.* naturali obligatione sunt obstricti. & consequenter constituere possunt. II. Non est necesse, ut quid debeat, cum & valeat ac duret constitutum, licet desierit deberi. *l. Item illa. 18. §. 1. D. h.* III. Fidejussor etiam potest accedere ad civilem obligationem. *l. 1. l. stipulatus. 6. §. fin. l. Fidejussor. 16. §. Fidejussor. 3. D. de fidejussor.* (b) Ratio dubit. I. Non quæritur in constituto, cui & à quo, sed an debeat: de re tantum quæritur *l. Eum. quest. 5. §. Quod Exigimus. 2. D. h.* II. Solo consensu valet Constitutum. *l. 1. D. h.* cur ergò non possum tibi, quod debet alius, constituere?*

4. Eum, qui inutiliter stipulatus est, cum stipulari



lari, non constitui sibi voluerit, dicendum est de constituto experiri non posse: animus enim constituendi non est. *l. 1. §. Eum. 4. D. h. Actusque ultra intentionem agentium nihil operantur. l. Non omnis. 19. D. de reb. credit. adde arg. ex l. 1. §. si quis ita. 2. in fin. D. de verbor. Oblig. Vide Cujac, Donell. Duaren. Zas. in d. l. 1. §. Si quis ita. Ratio dubit. I. Ex l. Si unus. 27. §. pen. D. de pact. l. An inuicilis. 8. de accepulat. l. Si accepto. 19. D. eod. l. Cum emtor. 5. D. de rescind. vendit. II. Quod non valet ut ago, valebit ut potest. dd. l. & l. Scavola. 76. D. ad SC. Trebell. l. 12. 21. D. de reb. dub.*

5. Divi Hadriani epistolam, quæ de periculo inter mandatores & fidejussores dividendo loquitur, etiam Locum habere in his, qui pecunias pro aliis simul constituerunt, æquissimum est. *l. fin. C. h. Statuo quoque dari constituentibus beneficium discussionis sive ordinis. arg. Nov. 4. c. 1. & Nov. 136. c. 1. Vide Hering. de Fidejuss. c. 27 n. 126. Duaren. c. 8. b. Ratio dubit. Privilegia, quæius singulare continent, non solent ab uno contractu ad alium transire. arg. l. 1. in fin. D. de constit. princip. l. Quod vero. 14. & seqq. D. de legib. cum itaque beneficium ordinis locum tantum habeat in fidejussoribus, mandatoribus ac sponforibus (eorum enim solummodo fit mentio in Nov. 4. c. 1.) non potest ad constitutum referri.*

6. Existimo eum, qui se ut principalem obligavit in constituto, non frui posse beneficio Ordinis: Debet enim omnis clausula aliquid operari. *l. Si stipulatus. 4. D. de Vfur. l. Si quando. 109. vers. aliquin. D. de legat. 1. c. Si Papa. 10. verb. cum verba aliquid operari debeant. de Privil. in 6. Vide Hering. d. c. 27. Ratio dubit. I. Clausula contra essentiam reapposita nihil efficit Hæc autem contrariatur veritati ac essentia negotii, de quo agitur: quoniam, qui constituit in causa aliena, non potest per rerum naturam principalis fieri debitor. II. In Nov. 4. c. 1. generaliter*



neraliter datur beneficium, & distinctio, utrum quis se reum constituerit annon, non comprehenditur: non ergo est nostrum eandem tueri.

7. Actio ex constituto quaesita fiduciario vel bonae fidei possessori, decernenda est restituta hereditate fideicommissario aut domino, qui evicit. *l. Si post. 22. d. h.* Idem in actione fideiussoria fiduciario quaesita. *l. Heres. 21. d. de Fideiussor.* Ratio dubit. I. Ex *l. Si tibi. 17. §. pen. d. de pact.* II. Pacta non egrediuntur personas paciscentium. *l. Si unus. 27. §. Pacta. 4. in fin. d. de pact.* non ergo sine cessione efficacia & virtus constituti initii à Fiduciario, transibit in Fideicommissarium. III. Respondet Mæcianus in *l. si heres. 73. d. ad Sc. Treb.* Fideicommissarium non posse agere ad pignora, quæ Fiduciarius in causam contractus à se, ex pecunia hereditaria mutuo data, vel à defuncto initii, acceperat, sed oportere eum desiderare, ut Fiduciarius cedat pro commodo pignorum actionem. *add. l. si heres institutus. 70. d. eod.* IV. Heres, semper manet heres. *l. Et qui 88. d. de hered. instit.* manent ergo & penes eum actiones, si non fuerint cessæ *d. l. si heres institutus.*

#### *Ex tit de Commodato.*

8. Si res pluribus sit simpliciter indivisè commodata, singuli in solidum obligantur, ratione rei ipsius, doli, culpæ, diligentiae ac custodiæ. *l. si ut certo. 5. §. fin. d. h. l. si divisa. 13. C. de Locat. l. 1. §. si apud duos. 43. d. de pos.* Ratio dubit. I. Annon id correctum per *Nov. 99 c. 1.* II. Pro singulorum partibus agendum esse, traditum est in *l. Rem mihi. 21 §. 1. d. h.* III. Ait de heredibus Marcellus: nod absurdè sentiet, qui putaverit eum, cum quo actum fuerit, liberari non posse, nisi integræ rei restitutione; condemnandum tamen, si res non restituatur, pro qua parte heres exitit. *l. si duo. 22. d. de pos.* IV. Videntur Celsus in *d. l. si, ut certo. 5. in fin. sibi.* non satis constare,  
9. Fu-



9. Fures, prædones commodantes, actionem commodati habent. *l. Ita ut. 16. D. h. Ratio dubitandi I. Si furi sit res furto subrepta, non potest is agere furti; ne ex sua improbitate actionem nanciscatur. l. Itaque Fullo. 12. §. 1. D. de furt. Cur ergo Fur commodati ager? II. Nullam habet is, apud quem alea lusum est, actionem ad rem suam, quam interim amisit, etiam furto, recuperandam, vel ob injuriam sibi illatam. l. 1. D. de aleat. Qua ergo ratione dabimus furi actionem ob rem furtivam repetendam; annon lucro illum beamus, ejusque factum confirmamus, laudamus, cum ipsi rem restitui docemus?*

10. Dubium esse non debet, quin commodatarius, cum ejus solius gratia commodatum sit, teneatur de culpa non tantum lata & levi, sed & levissima: cum propter auctoritatem legum *l. Si ut certo. 5. §. Nunc videndum. 2. in fin. l. In rebus. 18. D. h. l. 1. §. Et ille quidem. 4. D. de Oblig. & action. tum propter justissimam rationem: quia in gratiam commodatarii fit. l. 5. §. 2. Vid. Delrion. in l. Contractus. 23. D. de Reg. Jur. & ibi Petr. Fabr. Ratio dubitandi. I. In commodato præstanda est culpa levis tantum. Nam à commodatario diligens tantum custodia, *d. l. Si ut certo. §. plane 5. exacta diligentia. §. Item is, cui. 2. Inst. Quib. mod. re contr. oblig. exactior, quam in suis. l. custodiam. 3. D. de peric. & commod. res vendit. id est, levis culpæ præstatio, arg. l. Quod Nerva. 32. D. Deposit. exigitur. Hinc confertur cum pignore, in quo levis culpa præstatur. l. Si, cum venderet. 13. in fin. & l. seq. D. de pign. act. cum venditione. d. l. Custodiam. 3. in qua etiam est obligatio tantum ad mediū gradus culpam. d. l. Si ut certo. 5. §. 2. II. Similimum est commodatum precario. l. 1. §. fin. D. precar. In utroque enim usus gratuitus est: in utroque utilitas debitoris versatur. In Precario tantum dolus præstatur. l. Contractus. 23. D. de reg. Jur. cur aliud in commodato?**

LI 3

II. In.



II. Incidenter & hic quaeritur de praestationibus doli, culpa, casuumque fortuitorum. Dolus, fallendi, nocendi propositum habet. Culpa committitur sine maligna intentione per negligentiam, imperitiam, imprudentiam, ac imbecillitatem. Casus fortuitus extra factum debitoris contingit, cum id, ex quo damnum infertur, praevideri, aut praevissum nequit impediri. Culpa tres habet gradus. 1. Cum debitor id non facit, quod omnes faciunt, aut id facit, quod nullus facit. Haec lata, latior, magna, supina appellatur. 2. Cum debitor minorem adhibet diligentiam, quam homines mediocriter diligentes solent suis rebus adhibere. minus vel plus faciendo. Haec levis dicitur, mediocris & regulariter nomine culpa denotatur, nisi lex, vel ratio, vel subjecta materia aliud fundeat. 3. Cum debitor summam diligentiam omittit; Haec levissima nomen habet. Periculum, custodia, diligentia, ad hanc vel illam culpa speciem vel alio referuntur, eaque vocabula sunt explicanda pro ut ex igitur res, de qua agitur. Ratio dubitandi. I. Etiam est dolus sine nocendi proposito: uti si dolus ex re sit. *l. Si quis, cum aliter, in fin. 36. D. de verb. Obligat. l. palam. 2. §. circa. 3. & 5. D. de dol. & met. except.* siue sit dolus bonus, quem summo cum clientis bono Advocatus, vel ad aegri commodum Medicus adhibet. II. Culpa non tres, sed sex vel quinque habet gradus. Est enim lata, latior, latissima, levis, levior, levissima. III. Culpa lata non ita definitur, uti ante expressum est, sed omissio diligentiae in alienis, quam quis suis adhibet. *l. Quod Nerva. 32. D. de posuit. l. V. Culpa levis, est omissio vel commissio ejus, quod quis in suis facit vel non facit. §. fin. Inst. de societ. l. V. Diligentiae, custodiae nomina solent ad levissimam culpam referri. l. contractus. 23. D. de Reg. Iur. l. Qui mercedem 40. D. locat. cond. d. l. Si ut cetero. 5. §. 2. Ergo non flectenda sunt pro cuiusque arbitrio. V. I. periculum denotat.*



rat casum. *d. l. si ut certo. 5. §. 3. l. 13. §. 5. D. locat.*

12. Regulæ hæ sunt circa culpam ejusque gradus.

1. In contractibus, qui debitoris causa sunt præstatur etiam levissima. Ita in Commodato, uti supra demonstratum est. 2. In iis, qui creditoris gratiâ ineuntur, agitur ob latam tantum. Ita in deposito, *d. l. Contractus. 23. d. l. Si, ut certo. §. 2.* 3. In iis, in quibus versatur utriusque utilitas, uti in pignore, *l. 13. §. 1. & l. 14. D. de pign. act. levis cum lata attenditur. d. l. Si, ut certo. §. 2. l. In reb. 18. pr. vers. at si utriusque D. h.* Ratio dubit. Impingitur variis casibus in prædictas regulas. In primam, per precarium, *d. l. contractus. 23.* In secundam, per mandatum *l. à procuratore. 13. & l. In remandata. 21. C. Mand.* In tertiam, per conductionem, *l. Si merces. 25. §. 7. D. locat. cond. §. pen. Inst. eod.*

13. Circa dolum & casum fortuitum sunt observandæ hæ regulæ. 1. Omnes dolum præstare tenentur; nec conventio in contrarium facta valet. *l. Contractus. 23. D. de reg. iur.* 2. Casum fortuitum nemo præstat. *l. Quæ fortuitis. 6. C. de pign. act. d. l. Contractus. in fin.* Nisi convenerit de casu præstando. *l. 1. C. commod. l. Pomponius. 6. D. de pact. dot. lib. l. Item quaritur. 13. §. si gemma. 5. D. locat. nisi actum sit, non de re reddenda, sed ejus æstimatione. l. plerumque. 10. pr. D. de iur. dot. nisi intervenerit mora. l. Si in Asia. 12. §. quemadmodum. D. de pos. l. Quæsitum. 8. §. Et generaliter. vers. plane D. de precar. aut culpa præcesserit. *d. l. Si, ut certo. 2. §. quod verò. 2. vers. nisi aliqua. D. h.* Ratio dubitandi. Et hic in varia juris principia impingitur. I. Cum omnia pacta sint servanda. *l. 1. D. de pact. cur & quis non poterit remittere dolum, cujus causa non est publica, sed privata?* II. Cum liceat pacisci, ne depositi agatur. *l. Si unus. 27. §. 3. D. de pact.* Cur non & ne dolus præstetur, cum sit utriusque eadem vis ac efficacia. III. Cum impossibile non sit obligatio, ac impossibile neque pa-*



Et neque stipulatione comprehendi possit, ut utilem actionem ac fructum efficere possit. *l. verum. 31. D. de regul. jur. l. Si stipulator. 35. D. de verbor. Oblig.* Quomodo casum, cui per humanam infirmitatem resisti non potest, quis potest promittere?

14. Valet & pactum de omni casu fortuito, licet in specie nullus sit expressus. Non est constitutum, generale pactum, vel transactionem inutiliter fieri, sed tantum valere, quantum omnium specierum enumeratio efficit. *l. 1. §. Generaliter 1. D. de legat. prest. arg. l. Si chorus. 79. D. de legat. 3. l. Omnes. 4. C. de prescript. 30. v. 40. annor. accedunt textus in l. Iurisgent. 7. §. sed, & si quis. 15. D. de pact. l. Et Aristoni. 39. ff. mandat. Vide l. Si quis. 4. D. de reb. cred. l. Qui negotia. 34. in fin. pr. D. Mandat. Sichard. in d. l. 1. C. Commod. ubi & Pac. Ratio dubit. I. Conventio non valet, cum in genere convenit, ne ulla exceptio obijciatur. *l. Sed & si quis. 4. §. Quasitum. 4. D. Si quis causi. jud. c. f. n. obtemp.* II. Requiritur multæ leges specialem fortuitorum casuum mentionem & enumerationem. *l. 1. C. commod. l. Negotium. 22. C. de negot. gest. l. 1. C. Depos.* III. Uti generalis SCri Vellejani renunciatio ad contractum, super quo ea interponitur, restringitur. *l. habemus. 21. C. ad SC. Vellejan.* atque generalis renunciatio beneficiorum est nulla: ita consequenter iusta ratio suadet, ut casuum fortuitorum receptio sit nulla, nisi quorum specialis mentio fuit facta. Vide Accurs. Cyn. Gilken. in d. l. 1. C. Commod.*

15. Insuper concludo, quod, qui in se recepit casus omnes fortuitos generaliter, etiam teneri debeat ob damnum, quod incidit etiam ex casu insolito. huc facit textus in *l. 1. C. depos. in l. Si quis domum. 9. §. Si quis fundum. 2. D. locat. junct. l. Ex conduct. 15. §. Si vis. D. cod.* Generaliter dicta, generaliter & de omnibus speciebus sunt intelligenda *l. 1. §. 1. D. de legat. prestand. cons. cabb. l. Si chorus. 79. D. de legat. 3. uni-*  
versali



versalis oratio omnia particularia includit. Ratio dubitandi. I. In dubio leges volunt meliorem esse debitoris conditionem eumque non obligari *l. annianus. 47. D. de oblig. & act. l. inter pares. 38. D. de re iudicat. l. Favorabiliores. 125. D. de Reg. Iur.* & cum non apparet quid sit actum, minimum esse præstandum. *l. In stipulationibus. 34. D. de reg. Iur.* II. Nunquam conventiones ita explicantur, ut pertineant ad ea, de quibus probabiliter non est cogitatum. *l. Qui cum tutoribus. 9. §. 1. l. Non est ferendus. 12. in fin. D. de transact.* At de insolito nemo præsumitur cogitasse; nam ad incerta voluntas non refertur. *l. Scio. 10. §. 1. D. de ann. legat. l. vel universorum. 12. D. de pign. act.* III. In obligatione generali nunquam comprehenduntur ea, quæ specialem habent rationem quæque probabiliter debitor in se non reciperet. *arg. l. Obligatione 6. D. de pignor.* Insolita verò habent specialem rationem, eaque communiter non solent homines in se recipere: desiderant ergò specialem ac insolitam conventionem. Hinc in casibus fortuitis opus est speciali pacto, ut dictum thes. prox. prec. rat. dub. 2. IV. Leges ea, quæ raro accidunt, prætereunt. *l. 3. & seqq. D. de legib.* V. Respondet Labeo: Si nives immoderate fuerunt & contra consuetudinem tempestatis, expressione generali de tempestate non venire. *l. Fistulas. 78. §. fin. D. de contrah. emt. adde l. Qui occidit. 30. §. In hac. 3. in fin. D. ad l. aquil. vide de hac quæst. Bartol. in l. sed & si quis. 4. §. Quæsitum. 4. D. Si quis caus. Gail. lib. 2. observat. 13. n. 18. Gomes. tom. 2. resol. c. 2. n. 19. Menoch. lib. 2. arbitr. quæst. cent. 2. cas. 80.*

16. Ad eos, qui utendum accipiunt, damnum injuria ab alio datum, non pertinere, indistinctè verum esse respondet Julianus in *l. Ad eos. 19. D. h.* Qua enim cura aut diligentia consequi possumus, ne aliquis damnum nobis injuria det. *d. l. ad ad eos: vide Buf. ad d. l. ad eos.* Rat. dub. I. Distingendum esse videtur, utrum  
L l s
damnum



damnum sit illatum propter inimicitias commodatarii, an commodantis. *l. Si merces. 25. §. Culpa. 4. D. locat.* II. In *l. sed de damno. 41. D. locat.* aliter distinguitur per Ulpianum, sententiam Marcelli confirmantem. vid. Hotom. 4. *Observat. 12. III.* Traditum est. *l. Vnde. 7. §. 1. D. h. Socium oportere sarcire damnum, quod alter dedit. IV.* Obstat textus in *l. Cum duobus. 52. §. Damna. 3. D. pro soc. in fin.*

17. Qui rem commodatam remittit per suum servum vel alium, de quo nulla est suspicio sinistra, vel, quem dominus suis solet adhibere perferendis, vel per servum aut famulum domini, securus erit, re per nuncium interemtâ vel subreptâ. Nam cum is, qui in nullam mali, apud aliquem, suspicionem venit, delinquit, magis id casui fortuito, quam negligentiae accensendum est. *arg. l. argentum. 20. D. h. arg. l. cum duobus. 52. §. 3. D. pro soc.* Nunquam peccat, qui utitur opera ejus, cujus ipse creditor utitur. *l. Qui hominem. 34. §. Si Titicum. 3. D. de solut.* ac ipse creditor eligendo sibi servos, præsumitur elegisse optimos, quibus negotia committi possint. *arg. §. fin. Inst. de Oblig. quæ ex q. delicti nasc.* & si negligentior fuerit in ministeriis eligendis, ipse in culpa est *l. Si servus. 27. §. Si Fornicarius. 9. & §. proculus. 11. D. ad l. Aquil.* cujus damnum sibi acceptum feret. Nec hoc iniquum esse docent *§ Cti in l. Nec id iniquum. 15. D. Si quis omis. caus. l. Quod quis. 203. D. de Reg. Jur.* Ratio dubit. I. Perit commodatario res, quando res est remissa per alium, quàm Dominus miserat repetitum, licet & dominus miserit aliquem, ut ad reddendum moneret adversarium. *l. Si mei causa. 12. §. 1. D. h.* II. Durum esset nimis, ut officium, quod commodatario gratis præstitit, domino sit damnosum. *l. sed si quis. 7. D. Testam. quem adm. aperiant. l. sed si servus. 61. §. Quod vero §. versic. multo quidem equius. D. de furs* III. Si quis per suum rem it-



remittat servum, ejus factum simpliciter debet præstare. §. *fin.* *Inst. de oblig. qua quas. ex delict.* Imo non aliter liberabitur, quam, si alii mali homines interceperint, ac suo servo eripuerint. *d. l. Argentum. 20. D. h.* V. Commodatarius suum negotium gerit, dum remittit, & quisque in suo negotio tenetur ad omne periculum *l. Siquis uxori. 52. §. apud labeonem. 11. D. de furt.* VI. Commodatario datur actio furti, si rem quis ei abstulerit, ac domino actio commodati, nisi maluerit agere ipse furti: sic ut domino, non obstante furto, sit permissum à commodatario rem repetere, si velit. *l. fin. pr. C. de furt §. Quæ de fullone. 16. Inst. de oblig. ex del.* Is verò, qui rem sibi ad perferendum ad alium datam intervertit, furtum facit. *l. Si is. cui. 7. C. de furt. l. Si mandavero. 22. §. si tibi. 7. D. Mandat.* Quæ ergo injuria est, si hoc damnum commodatario imputetur, cum ex ejus facto procedat. *l. 155. D. de reg. jur.* & nulla voluntas creditoris concurrat? Vide de hac re Bartol. in *d. l. si quis uxori. 52. §. apud Labeonem. 11.* Oldendorp. *class. 4. actio. 15. vers. sed quid de dolo.* Gomez. 2. *resol. 7. n. 3.*

18. In commodato quoque compensationem fieri, est verius, *l. In rebus. 18. §. fin. D. h. l. creditoris. 15. §. fin. l. si is, qui rem. 59. D. de furt.* Excipitur enim tantum actio depositi *l. si quis vel pecunias. 11. C. Deposit.* *l. fin. pr. junct. §. 1. in fin. C. de compensat.* & quæstio de re malâ fide possessa recuperanda. *d. l. fin. §. 2. vide Cujac. 9. Obs. 37.* Ratio dubitandi. I. In commodato agitur de re ac corpore: corpora verò non admittunt compensationem. *l. si convenerit. 18. D. de pign. act. l. si constat. 4. C. de compensat.* II. Est eadem ratio in commodato quæ in deposito, imo major, cum commodatum ineatur, commodo commodatarii, & depositum deponentis causa: nec enim ex commodo quod in commodatarium gratuito transfertur, sentire debet commodator incommodum. III. In *l. fin. C. h.* nec retentio conceditur, quomodo ergo com-  
pensatio



pensatio? vide Arum. Exercit. 12. Thef. 13. Hillig.  
in enucl. Donell. lib. 16. c. 15. ad lit. x.

19. Cum actione commodati, siquidem damnum à Commodatario sit datum, concurrunt actio ex l. Aquiliâ. l. vnde. 7. §. 1. l. In rebus. 18. §. 1. D. h. Ita tamen, ut non ex utraque commodum totum, sed si unâ egerit, ex alterâ consequi possit actor, quod in ea est amplius. d. l. vnde. 7. §. 1. Ratio dubitandi. I. Una alteram absolutè tollit. l. In rebus. 18. §. 1. D. h. l. Si is, cui. 71. pr. D. de furt. l. Et ita. 3. §. fin. D. Naut. caup. Nec bis idem exigi debet. l. 57. D. de Reg. jur. II. Cum pœnalis actio cum persecutoria concurrunt, utriusque commodum actor consequitur. §. fin. Inst. de obligat. q. ex delict. nasc. l. 7. D. 1. de condit. furtiv. l. Qui servum 34. §. 2. D. de Oblig. & action. l. Rei communis. 41. D. pro soc. Ergo & ex commodati, quæ est rei persecutoria, & ex l. aquilia, quæ est pœnalis. §. 9. Inst. l. Inde Neratius. 25. §. Hanc. 8. in fin. D. ad l. Aquil.

*Ex titulo de pignorat. action.*

10. Pignus generaliter acceptum etiam sub se complectitur hypothecam. l. 1. D. h. Specialiter ac propriè pignus dicimus, quod ad creditorem transit. l. Si rem. 9. §. propriè. 2. D. h. Hypothecam cum non transit, nec possessio ad creditorem. d. l. 9. §. 2. l. Item. 7. Inst. de action. Ratio dubitandi. I. Inter pignus & hypothecam nulla est differentia, nisi quoad nominis sonum. l. Res hypothecæ. 5. §. 1. D. de pignor. II. Non omne, quod traditur, est propriè pignori, sed tantum res mobilis. l. Plebs. 238. §. Pignus. 2. D. de verbor. Significat. Unde immobilium dicitur esse hypotheca, licet sint tradita; quo facit. d. §. Item. 7. Inst. de act.

21. Qui rem pignori dedit, si postea interfit debitoris eandem rem liberari, & offerat aliud pignus, ex quo creditor non possit damnum sentire, audien-  
dus



aus est. Quod enim tibi non nocet, & alteri prodest, id te concedere oportet. Hoc æquitas suggerit, licet jure deficiamus, ut inquit Ictus in *l. In summa. 2. §. 5. in fin.* D. de aqua & aq. plur. arc. *l. In creditore. 38. D. de Eviction. l. 2. C. de pignorib.* vide Dec. n. 4. Cagnol. n. 26. in *l. plus. 25. D. de reg. jur.* Ratio dubitandi. I. Non aliter aliis cavetur pignoribus, quam si creditor hoc voluerit, *l. Si rem. 9. §. Omnis. 3. verbis. siue aliis pignoribus sibi caveri voluit ut ab hoc recedat. D. h. l. Que fundum. 50. §. 1. D. de jur. dot. l. Item liberatur. 6. D. quib. mod. pign. solv.* Id meritò receptum esse docet multiplex ratio. I. Non potest cuiquam invito jus suum auferri. *l. Quod nostrum. 11. D. de reg. jur.* 2. Non potest aliud pro alio solvi. *l. Mutuum. 2. §. 2. D. de reb. credit.* 3. Nulla obligatio fieri aut novari potest, nisi ex utriusque consensu. *l. sicut. 5. C. de obligat. & act l. fin. C. de novat.* II. In locum fidejussoris non potest alius invito creditore surrogari. *l. Si mandatu. 45. §. Item si. 2. D. mandat.* Nec debitor suo loco potest alium substituere. *l. Debitorum. 25. C. de pact.* Vide Pinell. in *l. 2. part. 2. c. 1. n. 21.*

22. Si æs sit pignori datum pro auro, tenebit etiam pignus in ære. *l. 1. §. fin. D. h. licet & sciens dederit debitor; d. §. fin. quo facit l. 22. D. de verbor. Obligat.* In corpus enim consensus est. Tenebitur tamen pignoratitia contraria debitor, præter stellationatum. *d. l. 1. §. fin. in fin.* Ratio dubitandi. I. Non consenserunt in æs, ergo in æs nulla est contracta obligatio. II. Quia aurum ostendit & æs dedit, obligavit non æs sed aurum. *d. l. 1. §. 1.* III. Nulla est contracta obligatio, quando æs pro auro venit. *l. Quid tamen. 14. in fin. juncta l. 9. §. 2. D. de contrah. Emt*

23. Pignus, manente proprietate penes debitorem, possessionem confert in creditorem: potest tamen & precariò & pro conducto debitor re uti. *l. Servi nomine. 16. D. de usurp. & usuc. l. 1. §. per servum. 15. D. de acq. poss. l. Cum & sortis. 35. §. 1. D. h.*  
Ratio



Ratio dubitandi. I. Credit. omnino non possidet, sed debitor. *l. Qui pignoris causa.* 36. D. de acquir. possess. *l. sciendum.* 15. §. Creditor. 2. D. Qui satisf. cog. 11. Si debitor maneat dominus rei pigneratæ, uti manet *d. l. Cum & sortis.* 35. §. 1. *l. Si pignus.* 37. D. h. *l. 9. C. h.* nulla ratione potest conducere rem eandem vel precario rogare. *l. Neque pignus.* 45. D. de regul. Iur.

24. Si in sorrem duntaxat, vel in usuras obstrictum sit pignus, eo soluto, propter quod obligatum est, locum habet pigneratitia. *l. solutum.* 11. §. Si in sorrem. 3. D. h. Ratio dubitandi. I. Licet retinere omnino rem pigneratam ob usuras non solutas. *l. per retentionem.* 4. C. de usur. vel ob aliud debitum *l. unic. C. Etiam ob chirograph. pecun.* II. Non habet locum pigneratitia, nisi omne debitum sit solutum, vel ejus nomine satisfactum, *d. l. Si rem.* 9. §. omnis. 3. D. h. *l. 2. C. Debitor. vendit. pignor. imp. non poss.*

25. Pigneratitia competit ei, qui etiam in judicio offert pecuniam. *D. l. Si rem.* 9. §. fin. D. h. licet cæperit agere, antequam offerret. Ratio dubit. I. Oblatio sola non sufficit; sed & desideratur consignatio & depositio. *l. Creditor.* 20. C. de pignor. *l. ob signatione.* 9. C. de solut. *l. Si creditrici.* 6. *l. si per te.* 9. *l. acceptam.* 19. C. de usu. *l. Tutor.* 41. §. 1. D. eod. *l. fin. C. de luit. pignor.* II. Sufficit, si debitor ostendat se paratum esse ad solvendum. *l. Item liberatur.* 6. §. 1. D. Quib. mod. pign. solv. Sola oblatio locum facit actioni pigneratitiæ. *l. si dominium.* 9. C. de pignorib.

26. Creditor in pignore præstat tantum levem culpam. *l. si, cum venderet.* 13. §. 1. junct. *l. seq. D. h. l. si ut certo.* §. Nunc videndum. 2. D. Commod. Ratio juris est manifesta, quia utriusque utilitas versatur, & creditoris ut securus sit, & debitoris, ut ei credatur pecunia. §. fin. Inst. Quib. mod. re contrah. obligat. Ratio dubitandi. I. Pignus confertur cum commodato in præstatione culpæ. *d. l. si, cum venderet.* 13. §. 1. In commodato vero præstat summa diligentia. *l.*

In re-



*In rebus.* 18. pr. D. *Commodat.* II. In d. l. *si, cum. §. 1.* Vis major tantum removetur à creditore: debet ergò is præstare exactissimam diligentiam. III. Additur emphaticè in d. l. *si, cum venderet. §. 1.* quod custodiam præter culpam præstare debeat; ubi autem emphaticè custodiæ fit mentio, ibi debet accipi textus de custodia plena. arg. d. l. *si, ut certo. §. custodiam. §. D. Commod. l. Qui mercedem. 40. D. locat.* IV. Creditoris, qui pignus accipit, gratia, reverà constituitur pignus. Nam debitoris non ita interest pignus dare, quam creditoris, ut sibi sit cautum. Cum vero accipientis commodo fiat contractus, præstatur culpa levissima. d. l. *si, ut certo. §. §. 2.*

27. Debito de quo constat, non soluto, non præscribitur actioni pigneratitiæ licet centum anni sint elapsi. Fundamentum est, quia antequam solutio fuerit facta, nequit agi actione pigneratitia. d. l. *si rem. 9. §. Omnis. 3. D. h.* Et contra non valentem agere non currit præscriptio. l. 1. in fin. l. *seq. C. de annal. præscript.* Accedit, quod creditor nunquam sibi possideat, ac propterea usucapiendi principium desit. l. *sine possessione. 25. D. de usurpat. & usucap.* Adde l. *Nec credito- res. 10. C. h.* Ratio dubit. I. Omnes actiones personales, publicæ ac privatæ tolluntur lapsu 30. vel 40. annorum l. *sicut. 3. & seq. C. de præscript. 30. v. 40. ann.* Debet enim tandem esse finis litium. l. 1. D. *de usurp. & usu- cap.* II. Male allegatur hæc ratio, quod debitor non possit agere. cum sit in potestate debitoris solvere & agere, quando placuerit. Si itaque amittat actionem, sibi imputet; Nec hoc iniquum est, cum ex suo vitio damnum sentiat. l. *Nec id iniquum. 15. D. Si quis omiff. causa testamenti.* Vide Weseemb. *con- sil. 2. n. 94.*



EXERCITIVM XXXIII<sup>r</sup>

Resp. LAMBERTO ADIO,  
Leoverd. Frisio.

*Ex tit. per quas person. nobis acquirit.  
oblig.*

## THESIS PRIMA.

**P**ereum, qui dominio nostro non subjectus, nec procurator noster est, obligatio & ex ea actio acquiri nequit. *l. solutum. 11. §. per liberam. 6. D. de pigner. act. l. Si ita stipulatus. 126. §. Chrysogonus. 2. pr. D. de verbor. Obligat. Nemoque alteri potest stipulari. l. stipulatio. 38. §. alteri. 17. D. eod. l. Quo tutel. 73. §. fin. D. de Reg. Iur. Debet enim initium obligationis esse à personis contrahentium. l. Quacunque. 11. D. de obligat. & act. Inventæ sunt obligationes, ut quisque, quod suâ, non alterius, interest, sibi acquirat. §. alteri. 19. vers. Inventæ. Inst. de Inut. stipulat. Ratio dubitandi. I. Grave est fidem fallere. *l. 1. D. de constit. pecun.* Non interest, cui fidem dederim, sed eam servare oportet. II. Licet alterius, etiam inviti, conditionem reddere meliorem, *l. Solvendo. 39. D. de negot. gest.* justè ergò comparabitur obligatio alteri. III. Possessio potest per quamvis personam, ac per eam dominium, nobis volentibus, acquiri. *l. 8. C. de acq. poss. l. Ea. 53. in fin. D. de acquir. rer. dom.* Nec ulla ratio differentiae dari potest, cur non & obligatio: cum in dominio sit amplius, quam in obligatione. IV. Sunt expressa loca, quibus contrarium docetur; uti in *l. publica Mævia. 26. D. deposit. l. pen. C. ad Exhibend. l. Quotiens. 3. C. de donat. qua sub mod.*  
2. Procurator suo domino obligationem, non acquirit, si non sibi, sed domino sit stipulatus. *l. 1. vers. si igitur. C. h.* Nec distinguo inter directam ac utilem. Ratio dubitandi. I. Durum hoc & publicè inutile, cum pugnet cum usu ac fine, ad quem procura-  
tores*



tores constituuntur. l. 1. D. de procurat. II. Docent  
 Icti in l. Eum, qui. 5. §. final. D. de const. pecun. l. Si  
 procuratori. 79. D. de verbor. oblig. l. In omnibus. 5. D.  
 de pretor. stipulat. dari utilem domino actionem ex  
 stipulatione facta per procuratorem, vel Domino esse  
 succurrendum. III. Papinianus respondet simplici-  
 ter, ex stipulatione facta à procuratore, etiam invito  
 procuratore, dominum posse perere. l. Quod procu-  
 rator. 68. D. de procurator. IV. Constituit Justinia-  
 nus, etiam sine cessione atque ipso jure, domino ac-  
 quiri ex facto & contractu procuratoris condi-  
 ctionem, hypothecariam simileque actiones. l. Cum  
 per liberam. 2. C. h. V. Nihil verat, quod non possit  
 fieri per alium meo nomine, quod ipse possum face-  
 re. l. 1. D. quod juss. Procurator noster est nuntius,  
 per quem quisque optimè contrahit. l. fin. C. si quis  
 sib. vel alt. VI. Procurator, qui liberam rerum no-  
 strarum habet administrationem, aut cui speciale  
 est datum mandatum, potest alienare, permutare  
 l. 58. D. de proc. Cur non posset acquirere actionem?

*Ex titulo de Exercitoria action.*

3. Æquum omninò est, ut contra exercitores ac  
 præponentes detur actio iis, qui cum magistro navis  
 alioque præposito contraxerunt, secundum respon-  
 sum Ulpiani, in l. 1. D. h. Ratio dubitandi. Nemo  
 ex alterius contractu potest obligari arg. l. Quæcunq.  
 11. D. de obligat. & action. Cum enim procuratores  
 nostri nullam nobis possint acquirere obligationem  
 ex pacto vel stipulatione. l. 1. C. per q. pers. cuiq. acq.  
 l. Quo tutela. 73. §. fin. D. de Reg. Jur. Nullo ergò jure  
 poterunt nos obligare & nobis nocere. l. Si unus. 27.  
 §. pacta. 4. vers. ante. D. de pact. §. 3. Inst. de inutil. sti-  
 pulat. l. stipulatio. 38. princ. vers. nemo. D. de verbor.  
 Obligat.

4. Exercenti navem adversus eos, qui cum magi-  
 stro



stro contraxerunt, actio non est. *l. 1. §. sed ex contrario. 18. D. h.* Ratio dubitandi. I. Marcellus ait, dari actionem ei, qui præposuit, in eos, qui cum eo contraxerunt. *l. 1. in fin. D. de Institor. act.* II. Debet esse par conditio contrahentium. *l. 3. §. fin. D. Mandat.* Uti enim contra exercitorem datur actio, ita & exercitori est danda: uti magister suo contractu gravare & obligare potest exercitorem, ita & eidem poterit obligationem acquirere: Cum omne incommodum spectat ad Exercitorem, necesse est ut & commodum ad eundem referatur.

5. Si plures per alium exerceant, singuli ex contractu magistri in solidum tenentur: ne in plures adversarios distringatur, qui cum uno contraxerit. *l. 1. §. fin. & l. seq. D. h.* Ratio dubit. I. Si plures sint heredes unius, singuli pro parte tenentur hereditaria. *l. 1. C. Si cert. petat.* Nec aliud in pluribus exercitoribus potest jus dici: cum nimis grave esset, ut quis ob minimam sæpè partem, magni momenti sive præjudicii pateretur actionem. II. Videtur hoc jus esse correctum per *Novell. 99. c. 1.* III. Est absurdum ut unus pro altero conveniatur. *1. t. c. ne filius pro patre, &c.* IV. Directò contrarium respondit Ulpianus in *l. fin. §. pen. D. Nant. caution. stabular.* V. Cur aliud, uti patet ex responso Ulpiani. *l. si tamen. 4. pr. D. h.* in pluribus per se navem exercentibus? manet enim eadem ratio, ne in plures distringatur adversarios, qui cum uno contraxerit *l. 2. D. h.* Nec valet ratio, in *d. l. Si tamen.* allegata, quod qui exercent per se, sui magistri non videantur esse invicem: quia quod singuli exercitores in solidum teneantur, non est quod cum magistro, sed quod cum uno contraxerint. *d. l. 2. D. h.* Nec etiam defensio per plures scissa incommodo aliquo afficere debet actorem. *l. iam tamen. 5. §. Si tamen 7. vers. ne defensio. D. Indicat. solv.*

6. Ut exercitoria competat, requiritur necessario,

ut



ut contractus ineatur secundum legem ac modum præpositionis magistri. Ita si magister sit præpositus ad certam causam, ac magister aliud egerit, exercitores non tenentur. *l. 1. §. Igitur. 12. D. h.* Ratio dubitandi. I. Non est necesse, ut, qui cum magistro contrahit, inquirat in ejus conditionem: potest & ignarus ejus legis, quæ data est præpositioni, habere absolutè exercitoriam *l. 1. pr. D. h.* II. Exercitor teneatur omnia magistri facta præstare *d. l. 1. §. Magistrum. 5.* alioquin contrahentes deciperentur, *d. §. 5.* Quod eo usque extenditur, ut, licet Exercitor quid prohibuerit, & magister spreta prohibitione quid egerit, æquè teneatur. *d. §. 5. in fin.*

7. Lucius Stitius Stichum præposuit, is pecuniam mutuatus cavit, se in refectiorem navis eam accepisse. Quæsitum est, annon aliter Titius exercitoria teneatur, quam si probaret creditor, pecuniam in refectiorem navis esse consumptam. Respond. creditorem utiliter acturum, si cum pecunia crederetur, navis in ea causa fuisset, ut refici deberet. *l. fin. pr. D. h.* Causa juris ibidem additur. Ratio dubitandi I. Non videtur requiri necessario, ut creditor sciat navem in ea fuisse causa ut refici deberet: sufficit enim, quod magister ea legè acceperit, quasi in navem impensurus. Licet enim magister non in navem impenderit, imputet sibi Exercitor quod talem præposuerit. *d. l. 1. §. quid si 8. & §. Unde querit. 9. D. h.* II. Debet omnino probari, quod pecunia sit versa in refectiorem & usum navis. Administratores enim civitatis, ob nummos mutuo acceptos in rem civitatis, soli tenentur, nisi creditores docuerint pecuniam in rem civitatis esse versam. *l. Civitas. 27. D. de reb. credit.* Et quod de civitatibus dicitur, transferendum est & ad privatos. *l. Eum. 17. in fin. D. de verbor. significat.* etiam in causis pecuniarum. *l. ob pecuniam. 81. D. de furt. & earum, quæ mutuo dantur. l. Nihil. 15. D. ad SC. Macedon.* III. Si non detur privilegium



gium in pignore, nisi verè in rem debitoris quid sit impensum l. 5. 6. D. *Qui potior. in pign.* & si pater vel dominus non conveniatur de in rem verso, ex contractu filii vel servi, nisi reverà fuerit pecunia in rem patris vel domini versa. l. *Quod si servus. 3. 9. sed si sic. 9. D. de in rem vers.* non debet etiam exercitor teneri, si reverà non fuerint nummi in utilitatem ejus versi: facilius enim confirmatur pignus ex lege, quam ut quis solvat quod non accepit: & vinculum inter servum ac dominum, inter patrem ac filium, est validius, quam inter exercitorem ac magistrum, inter quos nulla potestatis est ratio.

*Ex tit. de l. Rhod. de jact.*

8. Arbor, aut aliud navis instrumentum, removendi communis periculi causa dejectum locum contributioni faciet. l. *Cum arbor. 3. l. amissa. 5. §. 1. D. h. Ratio dubitandi.* I. Lex Rhodia de jactu mercium levandæ navis causâ agit, l. 1. l. *amissa. 5. vers. Nam hujus. D. h.* Ergò non de aliis rebus ac factis, quæ jactum non habent, intelligi debet: cum jura singulæ non ad alias causas extendantur. l. *Quod vero. 14. D. de legib.* II. Est in navis exercitoribus longè alia ratio, quam in mercatoribus, quorum merces vehuntur: Illi res salvas fore receperunt, hi verò navem non recepere salvam; illi mercedem pro vehendo accipiunt, hi eam dant. III. Responsum est contrarium in l. *Si laborante. 2. §. 1. Hisce verbis: si conservatis mercibus deterior facta sit navis aut si quid ex ar-maverit, nulla est facienda collatio.*

9. Corporum liberorum æstimatio nulla fit, quo ad contributionem faciendam: vestimentorum ac anulorum utique. d. l. *Si laborante. 2. §. Cum in eadem. versic. Corporum. & versic. Itidem agisatum. D. h. Ratio dubit.* I. Iniquum est, ut, qui ob jactum vitam suam servavit, ejus nomine nihil præstet: nec quis vitam salvam habere debet, cum jactura alterius  
rius



rius, quod enim contemplatione salutis est præstitum, maximè attendendum, sic quidem, ut donatio in infinitum eo nomine sit permissa, sine ulla insinuatione. *L. Si pater. 34. D. De donat.* Qui captivum redemit ab hostibus, potest redemptum loco pignoris retinere, donec lytron sit solutum. *L. Ab hostibus. 2. L. Cum & postliminii. 6. L. Liber. 17. C. De postlim. Revers.* Iure igitur est is exolvere, quantum iudici æquum videbitur, compellendus, cujus vita, libertate preciosior, per jactum ac jacturam mercium alienarum servata est. II. Gemmæ, quæ navem non onerant, in contributionem veniunt. *d. l. 2. §. 2.* Justissima ergo ratio est, ut & corpora, omnibus gemmis preciosiora (cum omnes res sint hominum causâ comparata) contributioni subiiciantur. III. Non videtur in *d. l. 2. §. 2.* Simpliciter negari, ob vitæ conservationem per jactum quid præstari oportere, sed tantum, quod corpora non æstimentur: poterit itaque æstimari id, quod interest vitam esse servatam. sive ex æquitate præmium a iudice adjudicari eodem nomine. IV. Mirum est, quare vestimentorum ac anulorum sit habenda ratio in contributione, cum corporum sint accessiones, ac accessiones sequantur ius sui principalis. *l. 129. §. 1. l. cum principalis. 178. D. de regul. iur.*

10. Si ulla unquam iusta ac æqua constitutio, est ea, quæ est in *Auth. navigia. C. de furt.* quæ naufragis eorumque bonis nullum damnum inferri præcipit, ac omnes consuetudines tollit, quæ ejus juris efficaciam enervant. Huc faciunt textus in *l. 1. C. de naufrag. l. fin. D. de incend. l. de submersis. 5. C. de naufrag.* Ratio est, ne afflictio afflictio addatur, contra legem pietatis. *arg. l. Divus. 14. D. de offic. præsid.* (a). Justissimum quoque est responsum Icti in *d. l. 2. §. Res. 8. & l. 8. D. h.* Res jacta manet domini, nec fit apprehendentis, quia pro derelicto non habetur, (b).

(a) Ratio dubitandi, *l. non est iniquum, Dominis*

M m 3

loco



locorum portionem etiam magnam ex naufragio tribui; quandoquidem navis impacta in eorum terram, per beneficium Dei censetur ipsorum esse facta, ut de Thesauo est traditum in *l. un. c. de Thesaur.* II. Non est invidendum locorum dominis, ut, cum per eorum terram naufragorum vita est salva, ipsis res in terram delatæ pro magna parte concedantur. *arg. l. 34. §. 1. D. de donat.* III. Ubique ferè contrarium observatur: nec credendum est, gentes ita esse a iustitia ac æquitate alienas, ut quid recipiant contra rationem. Id enim quod gentibus placuit ab ipsa naturali ratione profuit. *§ 1. Inst. de jure nat. gent. Et civil.* ac per Dei providentiam constitutum esse dicitur, *§. pen. eod.* (b) Ratio dubitandi. I. Ex *l. Falsus creditor. 43. §. pen. verbis: Et siquidem derelinquendi animo jactavit, quod plerumque est credendum, cum sciat periturum. D. de furt.* II. Res nostræ sunt occupantis, cum difficilis est earum persecutio. *§. Fera, 12. in fin. Inst. de ver. divis.* III. Quæ inveniuntur in litore, indistinctè sunt nostra: sive sint lapilli, sive aliæ res. *l. Item lapilli. 18. Inst. eod. l. 1. § 1. D. de acq. velamitt. possess.*

*Ex tit. de Institor. act.*

II. Morte præponentis non statim finitur præpositio & officium Institoris: licet & heres sit pupillus, vel furiosus. &, qui contraxit, sciat præponentem esse mortuum. *l. Si quis mancipiis. 17. §. si impubes. 2. & seq. D. h.* Removendus enim est institor, si heres ejus opera uti nolit. *l. Sed si pupillus. 11. D. h.* Ratio dubitandi. I. Mandatum finitur morte. *l. Inter. 26. D. Mandat.* Institor vero est procurator. II. De præposito est responsum in *l. Ejus, qui in provincia. 41. vers. non & si tibi in hoc. D. de reb. credit.* officium ejus morte præponentis finiri. III. Præstat cum Anton, Fab, 2. conjectur. II. corrigere textum in *d. l. si quis*  
man-



*mancipiis*. 17. §. 3. & pro sciens legere nesciens: Ita fiet, ut is locus accurate respondeat juris principiis. Vide de hac quæst. Wurmser. in nucleo juris controu. 18. *disput. controu.* 3.

12. Institor etiam post obitum præponentis ac, cum finis est officio impositus, potest conveniri, quoties tempore præpositionis sese suo nomine obligavit. Idem est in procuratore, *l. procurator*. 67. D. *de procurat.* In administratore rerum civitatis, *l. Curatoris*. 3. §. *In eum*. 2. D. *de administ. rer. ad civitat. pertinent.* In tutoribus & curatoribus, *l. Post mortem*. 5. D. *quand. ex fact. tut.* Et in procuratore est specialiter responsum, quod, si creditor a procuratore sit stipulatus, cum contemplatione domini ei mutuam dedisset pecuniam, ut dominum ab alio creditore, vel pignus liberaret, & habeat creditor adversus dominum actionem negotiorum gestorum, & adversus procuratorem ex abundanti ex stipulatu. *l. Si pupilli*. 6. §. 1. D. *de negot. gest.* Si verò institor, ut institor contraxerit, post finitum officium non erit obligatus. *l. fin.* D. *h.* Vti nec procurator, tutor, vel civitatis administrator. *dd. ll.* Sublatâ enim causâ obligationis, mutata mutabili personæ qualitate ac munere, ex quo obligatio suam habet efficaciam, tollitur ac mutatur obligatio. videtur enim tacite inesse hæc conventio, si in eadem causâ maneat, arg. *l. cum quis*. 38. *pr. in fin.* D. *de solut.* Ratio dubitandi. I. Absurdum est, ubi obligatio, semel ritè nata, tollatur; licet in eum casum inciderit, a quo initium habere non posset. arg. *l. in ambiguis*. 85. §. 1. D. *de Reg. jur.* quod enim semel mihi quæsitum est, sine facto meo mihi adimi vel in alium transferri nequit. *l. Id quod nostrum*. 11. D. *cod.* Quocirca & obligatio institoris semel & efficaciter inita, non potest tolli vel mutari ex pacto aut facto illius, ac præponentium, quia ambo sunt debitores, ac debitorum pactum non nocet creditori. *l. Debitorum*. 25. C. *de pact.* ac consequenter electio.

M m 4

utrum



utrum agere velit contra Institorem, an institoria contra præponentes, quæ ei ad exemplum exercitoria, de qua in *l. 1. §. Est autem. 17. D. de exercitor.* competit, penes creditorem manebit ac durabit, etiam finito institoris officio. II. Si dixerimus actionem contra Institorem tolli, tolletur simul & ea, quæ datur contra præponentes, id est, institoria: est enim Institoria, cum ex persona Institoris detur *l. 1. §. pen. D. de exercit.* tantum adjectitia, quæ sine principali non subsistit *l. nihil dolo. 129. §. 1. D. de reg. jur.* Id verò pugnat cum æquitatis ratione. III. Cum in *d. l. 1. §. Est autem. 17.* indistinctè dicatur, dari electionem in exercitoria, ad cuius formam institoria se componit, nec nostrum est distingvere, utrum fieri electio debeat ante vel post finitum officium. IV. Institor simpliciter & sine ulla distinctione, utrum manserit Institor vel non, ex pecunia mutuo accepta convenitur. *arg. l. si filius. 7. §. Interdum. 11. ad SC. macedon. V. Contrarium apparet ex l. servum 49. D. mandat. ex l. solitam. 11. §. pen. d. de pign. action.* Vide de hac quæst. variè differentes. Iason. in *l. 26. n. 2. si cert petat.* Anton. Fabr. in *rational. ad l. fin. D. h. & ibi Bartol Duaren. h. c. 4. Castrenf. in l. 1. §. 15. n. 4. D. de Exercit. Heig. in §. 2. Inst. Quod cum eo. Wurm. in *nuel. jur. controuv. disp. 11. controuv. 2.**

### Exit. de act. Tributor.

13. Procuratoris, inquit Ulpianus, scientiam (ad hoc, ut tributoria sit locus) & dolum domino nocere, Pomponius non dubitat, nec nos dubitamus. *l. procuratoris. §. D. h.* Ratio dubit. maximè dubitare oportet, cum non simpliciter, sed per varias distinctiones respondeat de dolo procuratoris idem Ulpianus in *l. apud Celsum. 4. §. Quæsitum est. 18. D. de dolimali except.* II. Contrarium est in tutore; Hujus enim dolum nunquam nocet pupillo. *l. Dolum. 3. D. Quando*  
ex



ex fact. tutor. nisi quia pupillus est. factus locupletior. d. l. dolus. 3. l. sed & ex dolo. 15. D. de dolo malo. Idem in tutore circa Tributariam pronunciavit Ulpianus. l. Sed si servus. 3. §. 1. D. h. Nec alia est ratio in tutore, quam in procuratore. III. Si procurator, tutor, curator non optemperaverint jus dicenti, ipsi puniuntur, non dominus, non pupillus vel minor. l. un. §. si procurator. d. si quis ius dicenti non optemp. cur minus id contumaciæ delictum nocebit domino, quam id, quod est ex dolo, cum delicta semper suos auctores teneant. l. sancimus. 22. C. de poen. IV. De quo non videtur mandatum intervenisse, de eo dominus non tenetur. l. si procurator. 6. §. celsus. 2. fin. D. de cond. Indebit. Ad illicita non censetur datus procurator, licet mandatum habeat generale. l. pen. §. fin. D. Mandat. sed semper præsumitur inesse bona fides. l. Titius. § 4. D. ad SC. Trebell. Si itaque mandati fines excesserit mandatarius, mandatum non tenet: nam aliud quid fecit. l. diligenter. §. pr. D. Mandat. Utilitas hujus quæstionis ac usus est hodiè, si id quod de domino est dictum transferamus ad patrem, cujus procurator vel contractum scivit vel dolo malo merces peculiares distribuit: De dolo enim agitur in l. Illud. 7. §. 1. D. h.

I. In actione Tributaria melior nullo modo est conditio occupantis: verum ea actio æqualem causam quandoque agentium præbet. l. Non enim 6. D. h. Undè, si unus veniat distribui desiderans, integram portionem consequitur. Sed quoniam fieri potest, ut alius quoque vel alii existere possint creditores mercis peculiares: cavere debet is creditor, se pro rata refuturum, si forte alii emerferint. l. procuratoris. §. §. fin. D. h. Illud quoque cavere debet, si quod aliud domini debitum emerferit, refuturum se ei pro rata. l. Illud. 7. D. h. Ratio dubitandi. Semper fere est occupantis conditio melior in pari causa, ita in actione noxali. l. Intereos. 19. D. de re judicat. l. §.

M m 5

quis



*quis è multis.* 14. D. de noxal. act. In procuratoris officio  
*l. pluribus.* 32. D. de procurator. In actione de peculio.  
*l. Si verò adhuc.* 10. *l. Ex facto.* 52. D. de pecul. In pig-  
 nore. *l.* 10. D. de pignorib. In quo & valet hæc regula,  
 qui prior est tempore potior est jure *l. Si fundum*  
*4. C. Qui prior. in pign.* In actione de legato. *l. Si*  
*pluribus.* 33. *in fin.* D. de legat. 1. In solutione, quam fa-  
 cit heres sub beneficio Inventarii. *l. fin. §. 4. C. de jure*  
*delib.* Non ergo debet fieri refusio: quod jus habet  
 egregiam rationem: Vigilantibus sunt jura scri-  
 pta; vigilavi, conditionem meam meliorem feci. *l.*  
*non enim.* 16. D. Ex quib. caus. major. *l. Quod autem.* 6.  
*§. sciendum. l. pupillus.* 24. *in fin.* D. Quæ in fraud creditor.

### Ex tit. de SCio macedon.

15. Macedonianum SC. non tantum filios & patri  
 præbet exceptionem, sed & heredibus. *l. Item si fili-*  
*us.* 7. *§. Non solum.* 6. D. h. & Fidejussorib. *l. Sed si pa-*  
*terfam.* 9. *§. Non solum.* 3. D. h. quandoquidem hæc  
 exceptio in rem, non personam est concepta. *l. Excep-*  
*tionem.* 7. *§. 1. versic.* Idem dicitur. D. de Except. Ratio  
 dubitandi. I. Filius. naturaliter obligatur *l. Quia*  
*naturalis.* 10. D. h. & ad naturalem obligationem  
 jure accedit fidejussor. *l. 1. D. de fidejussor. §. 1. Inst eod.*  
 II. Senatusconsultum tantum patris & filii menti-  
 onem facit. *l. 1. D. h.* Non ergo ad alios extenden-  
 dum est. Privilegia enim ac personales constitutiones  
 non excedunt personas. *l. 1. in fine. D. de constit. Prin-*  
*cip.* III Imputet sibi Fidejussor, quod voluerit pro fi-  
 liosfam. intercedere, cum ex sua culpa damnum sentiat  
 si ipsi denegetur actio mandati, quæ ipsi deneganda  
 erit, uti & denegatur eidem si pro minore intercesserit.  
*l. In causa cognitione.* 13. D. de minorib. IV. Quid  
 ergo, si. *l. sed si paterfam.* 9. *§. Non solum.* 3. sic ex-  
 plicemus, quod tunc subveniat fidejussoribus,  
 cum regressum habent mandati: scilicet, cum ignora-  
 ve-



verunt: Ignorantibus enim jura subveniunt, non scientibus. *l. Si fidejussor. 29. D. Mandat.* Ad quid dabitur iis beneficium, qui scivierunt esse filiumf. & æquè se voluerunt obligare contra SCtum? V. Non est hæc exceptio in rem, sed in personam: nam non ob rem sed ob personæ statum, quia filiusfam. est, beneficium hoc datur præcipuè patri. *l. 1. D. h.*

16. Militibus filiusfamilias hoc datum est, ut, si pecuniam creditam acceperint, contractus sit validus, nec debeat distingui ubi ea sit consumpta, aut ex qua causa sit accepta. præsumitur enim omnis miles in nihil aliud quam in causas & res castrenses nummos suos erogare. *l. fin. §. 1. D. h.* Ita quidem, ut, licet quantitatem peculii castrensis id creditum excedat, æquè mutuum teneat. Indistinctè enim. *d. l. fin.* loquitur. Id non ita nostris militibus, inq; qui peculium quasi castrense habent, concedendum est. Ratio dubitandi. I. Non est id admittendum in militibus, cum ordinario ferociiores sint iis, qui domi perpetuò manu patris reguntur. II. Non aliud habent in hac causa privilegium milites, quam usque ad quantitatem sui peculii. *l. 1. §. f. & l. usque 2. D. h.* quod jus cum non sit mutatum, stare debet. *arg. l. sancimus. 27. C. de Testament.* III. In omnibus quasi castrense peculium comparatur castrensi. *l. 1. §. Nec castrense. 15. D. de collat. pr. Inst. Quib. non est permiss. fac. testam. l. final. C. de Inoffic.* & in utroq; est eadem ratio. IV. Non aliud jus nostris militibus dicendum, quam Romanis. Debent enim ii, quorum est eadem causa, eodem jure censer.

17. Filiusfamilias beneficio SCti non potest renunciare: quia non tam filii quam patris causa est introductum. *l. 1. D. de SC. Macedon §. pen. Inst. Quod cum eo. q. in al. pot.* Habet etiam principium suum sive rationem in odio fæneratorum. *d. l. 1.* Fraus fieret SCto, ac eadem facilitate renunciaret filiusf. qua recipit mutuum. adeò quidem id verum est, ut nec juramento



juramento ejusmodi renunciatio possit confirmari. Quò facit textus in *l. non est dubium. §. C. delegib. l. Iurisdictionum. 7. §. Et generaliter. 16. D. de pact.* Ratio est, ne iusiurandum sit iniquitatis vinculum, vel quem invitet ad peccandum, & patri præjudicium adferat. *l. Non est. §. 8. de Reg. iur. in 6. junct. l. cum contingat. 28. x. de iurejur.* Nec etiam præstari potest contra formam juris. *d. l. Iurisdictionum. §. ait prator. 7. junct. d. §. Et generaliter. 16. D. de pact.* Vnde Fachin. *lib. 2. Controv. c. 61. Costal. Bartol. in l. Tamen, §. 11. D. h.* Ratio dubitandi. I. SCrum Macedon. sequitur exemplum SCti Vellejani. *d. l. Tamen, §. 11. D. h.* Vellejano SCTo potest fæmina renunciare omnino quidem juratò. *l. fin. §. pen. D. ad Vellejan, c. d. cum contingant. 28.* II. Ex omnibus causis obligari potest & conveniri filius. *l. Filius. 39. D. de oblig. & action.* ergò & ex hac renunciatione, maximè jurata: scilicet, ut non præjudicium fiat patri, id enim nec debet nec potest fieri, sed tantum ipsi filiofamilias, quò is possit conveniri & quidem post patris obitum. Beatus ille est, qui jurat & id servat, etiam cum detrimento rerum suarum. *Psal. 15. auth. sacramenta. C. si advers. vendit.* III. Si solvere possit & solutum nequeat repetere. *l. sed. §. 9. §. Et hi. 4. D. h.* potest ergò sese obligare cum juramento. Vbi enim solutio, quæ obligationis privatio, ibi & fuit obligatio. vide *Zaf. 2. singul. respons. c. 28. Rittershus. ad §. pen. Inst. quod cum eo. Covarr. in c. Quamvis. de pact. in 6. part. 2. §. 3. n. 4. 18.* Si quis se patremf. esse dixerit, & ei creditor fidem habuerit, iusta ratione motus, non habebit locum SC. Macedon. *l. 1. C. h. l. Si quis paterfam. 7. D. h.* Nec requiritur decennium, ut filius se gesserit pro patref. in *d. l. 1.* Ratio dubitandi. I. Sibi imputet creditor, qui fuerit credulus. *l. 1. §. 2. D. de eo, per quem fact.* Vide *Costal. in l. 1. D. h. l. Quod si servus. 3. §. sed si sic accepit. 9. D. de in rem vers.* II. Opinio non turbat veritatem. *l. 1. & tit. C. plus val. quod agit.* Plus utique semper



semper in veritate. *l. illicitas. 6. §. 1. D. de offic. praesid.*  
 Nec error alterius alteri nocere debet. Itaque nec eum  
 patri obesse oportet. III. Patri prius est denunci-  
 andum. *l. si filius. 16. D. h.* III. Imò requiri-  
 tur decennium: si enim pater Diu sit passus filium suum  
 sese gerere ut patrem, tunc demum videtur filius esse  
 sui juris. *l. 1. C. de patria potest.* diu enim est nota de-  
 cennii arg. *l. si cum fideicommissa. 16. §. Aristo. 3. & ibi*  
*gloss. in verb. decennio. D. Qui & a quib. manum. Donell.*  
*13. comm. 13.*

19. Cessat Sctum, si pater solvere cæpit, quod  
 filius familias mutuo sumit: quasi ratum habuerit.  
*l. Item si filius. 7. §. hoc amplius. 15. D. h.* vel si filius,  
 cum paterfam. est factus, partem solverit. *d. l. Item.*  
*7. §. si paterfam. 16. D. h.* qui enim ratihabitionem  
 simpliciter per factum in parte interponit, censetur  
 quoque reliquum habere ratum. nisi sit alia partis re-  
 siduæ ratio, uti, si illicitè consumserit partem.  
 Vid. Christ. *in t. c. h. n. 11. vid. Bus. in d. §. si paterfam.*  
*16. Ratio dubitandi. I. Pars non includit totum: &*  
*quod juris est in toto, ut id non debeat, id & in par-*  
*te ut nec ea debeat. arg. l. Quæ de tota. 76. D. de Rei*  
*vindicat. II. Directò contrarium est in. l. Sed si paterf.*  
*9. D. h. Vide de hac quæst. Connan. 7. comm. 2. n. 8.*

20. Si pater consueverit ratum habere mutuum à  
 filio suo contractum, existimo Scto non fore lo-  
 cum: cum enim pater consentit vel ratum habet,  
 mutuum valet. *l. Zenodorus. 2. l. fin. C. h.* ac ratum  
 videtur habere vel saltem consentire, si ita solitus  
 sit agere, ac post non contradicat. Est enim argu-  
 mentum a solitis frequens, probabile, ac utilissimum,  
 uti patet ex iis, quæ probat Nicolaus Ever. à Mid-  
 delb. *loco ab usitato n. 1.* Non verò id sine distinc-  
 tione admiserim. Puto esse habendam rationem summa-  
 morum ac aliarum circumstantiarum. Quid enim,  
 si ante parvas sive modicas acceperit mutuo, nunc,  
 cum controversia movetur, magnam summam?

Quid



Quid si antè bene vixerit filius, jam male agere inceperit? Quid si pater invitus semper solverit, ac protestatus sit, se post non soluturum? Quid si pater antè liberaverit filii institoris fidem, cum in eam rem accepisset nummos, nunc filius non sit institor, vel, si sit, in eam causam non acceperit? Quid si alia sit ratio, ex qua mutatio voluntatis possit præsumi? Hisce & similibus modis obijci posse SCtum statuo. nec pater teneretur publice id indicare. Ratio dubitandi. I. Creditor non potest specialia ea, quæ patrem mutasse suam consuetudinem indicio sunt, scire, nec probare teneretur. cum probatio voluntatis ei debeat incumbere, qui convenitur. *l. cum tacitum. 3. l. Eum, qui. 22. D. de probat.* Si pater nolit contrahi mutuum cum filio, prohibeat id palam, ne quis decipiatur. *l. sed si pupillus. 11. §. De quo. 2. verbis sed. si quis nolit contrahi, prohibeat. D. de Instit. act. add. ejusdem l. §§. seqq.* II. Est præsumptio juris quasi de jure, quod, quando pater filios, permittit, ut agat tanquam paterfam, is continuò pro patref. sit habendus. *l. 1. C. de patria pot.* III. Non admittunt loca, quæ de solitis agunt, ut ita ullo modo distingvatur: simpliciter enim sunt concepta. vid. loca a. Middelb. *d. loc. n. 1. allegata, & inter ea præcipuè l. fin. D. Quod cum eo. Bald. in l. 2. C. h.*

21. In SCto Macedoniano nepotes nomine filiorum venire, non est dubium, licet filiorum tantum sit mentio facta. *l. si filius. 6. §. 1. C. h.* Quinimò si pater nepotis consenserit, non avus, in cujus potestate & pater & nepos sunt, æquè SCtum non impeditur: cum ipse pater in ea causa sit, ut mutuum non possit accipere pecuniam. *l. Filium habeo. 14. D. h.* non ergò alii consentire potest. Ratio dubitandi: I. Cum in SCto Macedon. nepotes nomine filiorum contineantur; cur ergò non in casu *l. fin. C. de natural. & in §. fin. Inst. qui testam. tuto dar. poss?* II. Cum hæc materia sit omnino odiosa, cur non restringi-



mus nomina: quandoquidem ea quæ odium habent, non solent interpretatione adiuvari. *l. cum quidam. 19. D. de libe. & posth. præ. C. odia. de reg. jur. in 6.*

22. Filiusfamilias mutuo non potest accipere nummos; verum frumentum, oleum, vinum, potest. *l. Item, si. 7. §. mutus. 3. D. h. latque alios contractus rectè celebrat. l. si quis paterfam. 3. n. is autem solus. 3. D. h. Sichard. in Rubr. n. 3. C. h. Azo ibid. Ratio dubitandi. Pecuniæ nomen res quasvis complectitur. l. 2. C. de constit. pecun. l. 178. 222. D. de verb. signific. II. Omnino periculum idem est in aliis mutui speciebus, & maxime in vino, in vestimentis preciosis: in iisdem præstat quoque coarctari juveniles calores, ne cupidini dediti tristem post dispersum patrimonium sentiant exitum. *l. fin. §. 5. versic. melius. C. de bon. quæ liber. III. Non tantum de mutua pecunia constitutum est, sed & de omni credito ac contractu, quod nullius momenti sit actus. Ita Ulpianus: si adolescens luxuriosus mandet tibi, ut pro meretrice fidejubeas; idque tu sciens mandatum susceperis, non habebis mandati actionem. l. si vero. 12. §. si adolescens. 11. D. Mandat. l. si quis. c. 8. in fin. d. Pro emtor.**

### Ex tit. de peculio.

23. Etiam si prohibuerit cum filiof. contrahi pater, erit æque in eum actio. *l. si quis servum. 29. §. 1. D. h. Ratio dubitandi. I. Fundamentum, quod pater de peculio teneatur, est, quia pater filiof. permittit de peculio disponere per contractum, & in eo negotiari: ergo si ejus voluntas hæc non sit, conveniri non debet. Obligationes enim ex consensu habent suam essentiam. *l. sicut. §. e. de obligat. & action. & tolluntur, si prohibitio sit facta in contrarium. l. fin. C. de negot. gest. II. Qui in taberna ita scripsit: nolo cum servo geri negotium, efficit, ut non teneatur Institoria. l. Quotiens. 47. D. h. cur ergo non efficiet, ut non teneatur de peculio, si simpliciter vetuerit nullum negotium geri! addi hisce potest responsum in l. Sed pupillus**



*pupillus. 11. §. De quo. 2. & seqq. D. de Inst. III. Legis est quidem provisio, ut, qui cum filiofam. contraxit, possit de peculio agere, verum ea provisio tollitur per hominis, patris sc. contrariam provisionem: cessat enim legis, ubi est hominis provisio. l. fin. C. de pact. conv. tam sup. dot.*

24. Si creditor patrem, qui de peculio tenebatur, heredem instituerit; quia mortis tempus in Falcidiæ ratione spectatur: illius temporis peculium considerabitur. *l. Eo tempore. 50. §. 1. D. h. l. cum quo de peculio. 56. pr. D. ad l. Falcidiam.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. Si creditor. 83. D. eod.* ubi non mortis sed aditæ hereditatis tempus recipitur. II. Videtur suadere iusta ratio, ut non spectetur tempus mortis, sed aditæ hereditatis: quia incrementum capit sua natura peculium & plenior per se facit hereditatem. *l. Cum quo 56. §. 1. D. eod. l. Si ex duobus. 32. l. 40. §. 1. D. de pecul. l. 1. §. Id, quod natura. 17. versic. sed julianus. D. ad leg. Falc.*

### *Ex tit. de in rem verso.*

25. Datur etiam actio de in rem verso, cum filius ad turpes quæstus ac ad luxuriam & delitias patri subministravit volenti: neque enim spectamus, an bono patris cesserit, quod consumptum est, sed an in negotium patris versum sit. *l. Quod si. 3. §. Nec non 6. D. h.* Ratio dubitandi. I. Ex turpi causa non est obligatio. *l. Generaliter. 26. D. de verbor. Obligat.* Sic mandatum rei turpis non est obligatorium. *l. Si remunerandi. 6. §. Rei turpis. 3. l. Si mandavero. 22. §. Qui adem. 6. D. Mandat.* Vti nec emptio, *l. Quod saepe: 35. §. 1. D. de contr. Emt.* Nec societas. *l. Nec prætremittedum. 57. D. profec.* Nec tutela. *l. 1. §. plane. 14. D. de tutel. & ration. distrah.* Nec fidejussio. *l. Si a reo. 70. §. fin. D. de fidejussor.* II. Ex *l. 8. D. pro Emtor. l. 12. §. 8. D. Mandat.* III. Toties datur actio de in rem



rem verso, quoties melior vel saltem non deterior sit conditio patris. *d. l. Quod si servus. 3. §. 1. 2. D. h. Ar.* quod in luxuriam, in turpitudinem expensum, non reddit meliorem sed causam patris deteriolem.

26. Quod verum est, debet durare, ut detur hæc actio *l. si pro patre 10. §. verum. 6. D. h.* Ratio dubitandi. I. Simulac verum quid est in rem patris, nascitur actio acquiriturque creditori. Actio semel nata ac acquisita non potest adimi ex facto debitoris. *l. debitorum. 25. C. de pact.* Unde, si quid vel uno momento pervenerit, perpetuo deberi docet Paulus in *l. videamus. 17. in fin. l. Quod autem. 20. D. de eo. quod met. causa. l. Cum prator 127. D. de regul. jur.* II. Cum verum perit ac non durat, tenerut æquè de in rem verso pater. *D. l. Quod si servus. 3. §. Unde. 7. Et seq. §. fin. l. servus. 17. D. h.*

*Ex tit. Quod iussu.*

27. Qui filii chirographo subscripsit, renetur quod iussu. *l. 1. §. sed & si. 4. D. h. arg. l. Etiam si. 3. C. Quod eo* Ratio dubitandi. I. Subscriptio vel signatio non præjudicat subscribenti vel signanti ut probare actum alienum videatur & obligetur. *l. Gajus. 39. D. de pigner. act.* II. Verum quidem est, teneri dominum, si ut dominus subscribat, & sic explicari potest. *d. l. 1. §. Sed & si. 4. D. h.* Sed non si simpliciter, quia eo casu tanquam testis & sine intentione sese obligandi confirmasse est censendus: cum leges in dubio magis inclinent ad liberandum, quam ad obligandum. *l. Arrianus. 47. D. de obligat. et action.* III. Si pater fidejusserit, non renetur quasi iusserit. *D. l. 4. §. 5.* Ergo justa est ratio, quod ex nuda subscriptione sit obligatus, cum fidejussio sit obligatio confirmans principalem, in subscriptione sit tantum testimonium.



## EXERCITIVM XXXIV.

Resp. CHRISTOPHORO ERNESTO  
NASONE. Mulhemensi.

*Ex tit. ad SCtum vellejanum.*

## THESIS PRIMA.

Vellejano SCto plenissimè comprehensum est, ne pro ullo fæminæ intercedant. *l. 1. pr. D. h. Iusta hujus est ratio: quia, cum sunt incautiores, nec vident periculum præsens, immemores veteris dicti, sponde, noxa est præsto, faciliè inducuntur, vel prece vel precio aliquo, ut sese alienis immiscentes negotiis contra propria laborent commoda. l. 4. C. de sponsal. Ac non parvam rei familiaris jacturam patiuntur. d. l. 1. §. 1. Omnino autem providendum erat, re earum fragilitas in perniciem suæ substantiæ convertatur. pr. in fin. Inst. de h. quib. alien. non licet. Accedit, quod & sexui isti non sit adeò conveniens, ut ejusmodi causis sese implicet, unde & civilia ei sunt adempta officia. d. l. 1. §. 1. & l. fæmina. 2. D. de regul. jur. Ratio dubitandi. I. Cum sit iis permissum donare. *l. sed si ergo. 4. §. 1. D. h.* Quolibet contractus celebrare: pro alio solvere. *l. 1. C. h. pignora sua remittere. l. Etiam. 11. C. h.* Cur non intercedere? Minus est intercedere, quam donare, aliosque inire contractus: donare est perdere. *l. 7. D. de donat.* Qui contrahit, multis se exponit insidiis. *l. 1. D. de minor.* Et qui pro alio solvit, re vera alterius obligationem in se suscipit ac intervenit. II. Cur hic impunè violari fidem permittimus hominibus sanæ ac integræ mentis, cum nihil tam sit naturali rationi conveniens, quam ut serverur fides. *l. 1. D. de pact. l. 1. D. de const. pecun.* Cum ille sit futurus beatus, qui sese obligat & solvit, licet id sit conjunctum cum summo detrimento, *Psalm. 15.* III. Malè additur hæc ratio, quod intercedere sit munus publicum sive civile, ex.*

*d. l. fæmi-*



*d. l. femina. 2. D. de regul. jur. & l. 1. §. 1. 2. §. 1. D. b.* Cū id sit absolute juris privati. Male & hoc, quon pot conveniat ei sexui sese aliorum negotiis immiscere, cum & imponatur mulieribus, ut munera quoque sua publica civilia, & in patrimonio idem jus cum reliquis, publicè as generaliter sustineant. *l. Vn. C. de mulierib. in quo loc. lib. 10.* Si in publicis non distingvatur quoad patrimonium, non admienda quoque erit in privatis negotiis distinctio.

2. Intercedit femina cum vel participat, ut in casu. *l. 17. §. 2. D. b.* Vel veterem aut novam obligationem alienam recipit. *l. Quamvis. 8. §. 1. D. b. l. Senatusconsultum. 4. C. b.* Veterem cum vel accedit, uti fit cum pro alio fideiubet, constituit, mandat, oppignerat se vel res suas vel sibi obligatas. *l. 2. §. 1. l. 6. 7. 8. l. 17. §. 1. D. b. l. 1. §. 2. D. de constitut. pecun.* Vel in se eam transfert, uti expromittendo, novando (a) defendendo. *l. 2. §. fin. l. 8. §. 8. D. l. 4. 16. C. b.* Novam, cum ab initio se ream pro alio constituit, uti fit in *d. l. 8. §. 14. l. 17. D. l. 2. 4. 19. C. b.* Si femina accesserit, manet integra actio ipso jure contra debitorem, quasi intulla esset facta intercessio: adeo quidem, ut, si alius cum muliere intercesserit, mulier eximatur obligationi & ille solus in solidum possit conveniri. *l. si Titius. 48. D. de fidejussor.* (b) Si in se transtulerit priorem obligationem liberato reo, restituetur pristina actio. *d. l. 8. §. 8. §. 12. l. 14. l. 16. §. 1. l. fin. D. l. 16. C. b.* Ratio dubitandi. ad (a) Si mulier pecuniam dedit ne delegetur, videtur intercessisse, *d. l. debitor. 24. §. 1.* Ergo si delegetur & pecuniam non dederit, non intercessit. contrariorum enim est contraria ratio. Ratio dubitandi ad (b) I. Non debet confidejssori nocere, si persona mulieris subducatur, sed creditori, qui mulierem suscepit: Cum creditor, non confidejssor, sit stipulatus, & non tam ad commodum confidejssoris, quam creditoris fiat stipulatio fidejssionis.

N n a

nis!



nis : debbat ergo creditor sibi imputare. II. Beneficium Epistolæ Hadriani non debet confidejssori adimi ex privilegio alteri concessio; privilegia enim non ad iniuriam alterius conceduntur. *l. Nec avus. 4. C. de Emancip. liber.* Ratio dubitandi. ad (c) 1. Non est restituenda actio, quæ ex voluntate creditoris est extincta. *l. Qui res. 98. §. 8. D. de solut. cum quis alterius fidem est lecutus. arg. l. 2. C. de pact.* Et si ex eo damnum sentiat, est, quod suæ imprudentiæ acceptum ferat, ut de fidejssore non idoneo recepto respondet Ulpianus in *l. si is, à quo. 3. §. fin. D. ut in possess. legat.* II. Delegatio facta inutiliter ex eo, quod delegata persona obligari nequeat, liberat plenissimè reum. §. 3. *Inst. Quib. mod. solv. obligat.* cur non in hac causa?

3. Actio restituitur adversus priorem debitorem non ipso jure, sive vi S. Cti, sed ex officio prætoris per in integrum restitutionem. A prætore restituitur prior debitor. *l. si mulier. 16. in fin. D. h. Integra causa pristina est restituenda. l. si mulier. 14. D. h. actio quæ restituitur, l. Debitrix 4. §. fin. D. h. appellatur Restitutoria. l. Quamvis. 8. §. si mulier. 12. D. h. Rescissoria. l. Si mulier. 16. C. h. ac rescissâ restitutione restituitur. l. fin. §. fin. D. h. Quæ omnia indicant restitutione in integrum esse opus. l. 1. D. Ex quib. caus. major. in integ. rest. Accedit quod hæc actio non sit necessaria, si alia civilis sit & ordinaria. D. l. Quamvis. 8. §. 8. D. h. Id verò cum sit, denotatur quod hæc contineat extraordinarium remedium. arg. l. 16. D. de minor. Quid non pronuncietur hoc, quod egit mulier. per se nullum fuisse, sed omnia primum redire in priorem causam à die restitutionis. *l. Debitrix 24. §. fin. D. h. Vide donell. 12. Comm. 31.* Ratio dubitandi. I. Non datur majoribus restitutorio ex aliis causis, quam iis, quæ relatæ sunt in *l. 1. §. 101. cit. D. Ex quib. caus. major.* Inter eas non est hæc relata. II. Restitutio ex hac causa statim competit. *d. l. Debitrix**



*bitrix. 14. §. fin. D. h. Ergo ipso jure datur. III. Ipso jure est obligatio mulieris nulla. l. Et primò. §. 1. verbis: neve eo nomine ab iis petitio, neque in eas actio datur. l. Quamvis. 8. §. si convenerit. verb: quid enim interest, non det, an talem det. Et § si mulieri. 1. 2. verb. cum non obligata cum effectu. D. h. Mulier subtrahitur. l. Si mulier. 14. D. h. Senatus totam obligationem improbat. l. Si mulier. 16. D. h. Cum itaque ipso jure sit munita foemina, nullâ opus habet restitutione. restitutio quippe præsupponit contractum validum. l. In causa. 16. pr. D. de min. l. fin. C. de in integr. rest. minor. vide Accurs. in d. l. Quamvis. 8. §. 8. Et Cuiac. lib. 4. ad Afric. in l. tutor. 19. D. h.*

4. Hanc restitutionem sive actionem restitutoriam tolli quadriennio indicatur per l. f. C. de temp. in integ. restit. Donell. d. loc. Hottomann. in Epit. n. 15. h. t. Ratio dubitandi. Hæc actio, quia ex descendit legibus, est perpetua. pr. Inst. de perpet. & cemper. act. ac Fundamentum habet ex nullitate ejus, quod actû est, nō ex necessitate, absentia vel simili causa, de qua in Edicto, *Ex quib. caus. major.* nec enim necessaria est causa recipiendæ ad fidejubendum mulieris, sed voluntaria ac ipso jure nulla.

5. Si novam susceperit mulier obligationem, datur in Te debitorem actio, quæ instituit magis, quam restituit obligationem, ut perindè obligeris eodem genere obligationis, quo mulier fuit obligata: verbigratia, si per stipulationem mulier sit obligata, & tu quasi ex stipulatu conveneris. d. l. Quamvis. 8. §. pen. D. h. Ratio dubitandi. Non unum ex hoc dicto sequitur absurdum. I. Quod hoc casu directo ageretur in debitorem, qui non est nec fuit obligatus, cum, ut in debitorem, liberatum agatur, restitutione sit opus. thes. prox. prec. et difficilius sit dare actionem citra restitutionem contra non obligatum, quam contra nulliter liberatum. II. Quod detur actio ex stipulatu contra eum, qui non est stipulatus. Stipulatio, quæ facti est & formam certam habet,



bet, non potest præsumi, vel fingi. In dote quidem est speciale, ut sola pactio pro stipulatione valeat. *l. un. C. de Rei uxori. action.* Sed hic non est casus privi legiatus in re ut in dote, sed creditoris negligentia, ne ipsi pereat res, subvenitur: nec hic ulla est pactio. Accedit, quod pacta non egrediantur personas. *l. Si unus. 27. §. pacta. 4. in fin. D. de pact.* & nemo alteri possit pacisci directo; quomodo ergo pactum non interpositum ad alium extenditur?

6. Iure civili fœmina mercatrix hoc utitur beneficio: quia non patitur generalitas. *l. 1. Et 2. D. h.* ut in mercatrice sit danda exceptio. Nec admittitur exceptio, quæ non potest probari. *l. ab ea parte. 5. D. de probat.* Ratio dubitandi. I. Ea, quæ mercatorem exercet, non ita facile inducitur. Cessat quippe ratio SCri, quæ est in fragilitate ac facilitate. II. Qui conduxit vestigalia, non adiuvatur SCto Macedoniano *l. 3. §. 1. D. ad SC. Macedon.* Ergo, quæ publicè negotiatur, hoc beneficio excidit: & videre est in institoria ac similibus, cum ex negotiationibus oriuntur actiones, validam esse obligationem fœminæ pro alio. *l. Et si à muliere. 4. C. de Instut. & exercitor.* III. Obstat authoritas Baldi in *d. l. Et si à muliere.* cuius sententiam usu esse confirmatam docet Badius in *l. 1. n. fin. h. Et ibid. Costal.*

7. Non aliter creditor obstabit hoc SCrum, quam si sciverit eam intercedere. *l. Sed si ego. 4. l. si mulier. 11. l. Imo. 12. l. tutor. 19. 8. cum haberes. 5. D. h.* Alioquin nemo cum ea contraheret. *d. l. Si mulier. 11. l. 24. §. 1. D. de minorib.* Nec desideratur, ut fœmina dolo fecerit, ne intelligeret creditor se intercedendi intentione contractum celebrare. Sola ignorantia sufficiet. *d. l. Sed si ego. 4. l. si fidejussores. 6. l. vir uxori. 17. D. l. 1. C. h.* Vide Cujac. in explicatione. *D. l. vir uxori. 17.* Bus. in *l. Si mulier. 11.* Ratio dubitandi. I. Qui cum alio contrahit, debet scire conditionem ejus rei ac personæ, ob quam, & cum qua sit

con-



contractus. I. *Qui cum alio.* 19. D. de regul. Iur. II. In Macedoniano SCto non sufficit ignorantia, sed est probandum est à creditore, se esse non vana simplicitate deceptum. I. 3. pr. D. ad SC. Macedon. Non ergò & in hoc SCto sufficit ignorantia. III. Semper creditor diceret se ignorasse, & ita daretur occasio malè agendi & subvertendi SCtum: quod omninò admitti non oportet, cum malitiis non sit indulgendum. I. In fundo. 38. D. de Rei vindicat. IV. Si decipiendi animo, vel cum sciret se non teneri, mulier intercessit, exceptio non datur. I. Si decipiendi. 30. D. h. Ergò, si non deceperit fœmina, sed tantum ignoret creditor, ea habebit pro se SCtum. uti & patet ex l. 2. §. 3. D. eod. Ubi decipientes mulieres excluduntur ab hoc privilegio, atque additur: calliditas fœminarum, non infirmitas auxilium demit. estque eadem infirmitas, siue creditor sciverit, siue ignoraverit. Unde in l. 11. D. h. responderetur, tunc demum non esse locum SCto, si mulier tanquam in usus suos pecuniam acceperit. V. Est in potestate creditoris, quærere utrum fœmina se tantum, an pro, & cum alio obliget: eo ipso, quod creditor id omitat, per suum silentium tacite videtur velle fœminam decipere. Nam & in tacendo, & non quarendo fraus est. I. prescriptione. 2. C. Si contra jus vel utilitat.

8. SCtum Vellejanum pronunciat intercessionem fœminarum ipso jure esse nullam. I. Et primo. 2. §. 1. D. h. ac improbat totam obligationem. I. Si mulier. 16. in fin. D. h. Ratio dubitandi. I. Cur ergo exceptionis ubique mentio. I. 6. l. 7. l. 8. §. 2. 4. 6. l. 15. l. 16. §. 1. l. 17. §. 2. l. 19. pr. §. 5. l. 21. l. 23. l. 25. §. 1. l. 27. pr. & §. 1. l. 30. l. fin. §. pen. D. l. 2. 3. 8. 15. 16. 17. 18. C. h. l. Qui. exceptionem. 40. D. de cond. Indeb. I. Exceptiones. 7. §. 1. D. de Except. II. Datur & mulieri replicatio. I. 17. §. 1. l. fin. III. Cum duo sint casus, quibus mulier ipso jure est tuta, sci-



licet, *l. 23. C. h. Et nov. 134. c. 8.* sequitur eas aliis casibus ipso jure non esse munitas.

9. Licet pater consensum suum præbuerit obligationi suæ filiae pro alio, æque filia adiuvabitur SCto. Nullo juris textu contrarium de monstrari potest, & ubi textus deficit, silendum est arg. *Nov. 22. c. h. 5.* Vide Bald. in *l. fin. C. de bon. q. liber.* Ratio dubitandi. Per consensum patris excluditur fraus omnis & fragilitas sexus. & in SCto Macedoniano patris consensus contractum filii reddit validum. *l. Zenodorus. 2. C. ad SC. macedon.* Cur ergo non in Vellejano idem dicendum est?

10. Titius debet Semproniae mille; Sempronia ei molesta est & pecuniam repetit: Titius adit Mævium eumque rogat, ut mutuò det sibi mille: Titius tandem id impetrat a Mævio, hac lege, ut Sempronia recipiens pecuniam fidejubeat pro Titio: consentit Sempronia: instrumentum fit Sempronia pecuniam accipit ac fide suâ mille esse jubet. Quid juris? Non videtur absolutè intercessisse. *l. Si mulier. 16 D. h. vide Sand. lib. 3. decis. frisc. tit. 11. de fin. 1. l.* Ratio dubitandi. Sempronia verè intercessit pro Titio; nec obstat, quod pecuniam acceperit, quia ea ei debebatur & in solutum est data ex priori causa, adeò ut hæc obligatio nova, cum Mævio inita, nihil commune habeat cum priori.

11. Fæmina potest SCto Vellejano renunciare, non tantum in judicio, sed & extra judicium, nec tantum in publico sed & privato instrumento, nec tantum juratò sed & sine juramento. Id suadet generalitas in *l. fin. §. pen. D. h. l. fin. C. quand. mul. tut. off. fungi.* Est permissum cuivis suo privilegio renunciare. *l. pen. C. de pact.* si quidem contrahere possit: mulieris autem solius hoc est privilegium. *l. Qui exceptionem. 49. D. de cond. indeb.* Nullus quoque est textus, quo id fieri posse negatur, non ergo libertatem contrahendi denegari oportet. Vid. Fachn. 2. *Contror. 60.*  
Azon.



Azon. in summ. C. h. Certiorationem autem requiro, cum vel in privato vel in publico instrumento renunciatio fit. quia alias ignorat hoc suum beneficium, & ignorantibus non nocent renunciationes. arg. l. 9. §. 1. D. de transact. Ratio dubitandi. I. Debet fieri renunciatio in iudicio. Barrol. in d. l. fin. §. pen. D. h. Hæc sententia à plerisque Curis recepta est. II. Requiritur ad renunciationem instrumentum publicum trino teste confirmatum. l. Antiqua. 23. pr. et §§. seqq. C. h. vid. Sand. lib. 3. decis. friscar. 11. defin. 2.6. III. Præstat juratam renunciationem tantum admittere in privato, secundum Bartol. in d. l. antiqua. 23. §. ne autem, 2. C. h. Quod & iudicatum esse refert Sand. d. tit. defin. 5. IV. Optimè dicitur, non privari beneficio suo mulierem, licet renunciet quolibet modo. 1. Eadem quippè facilitate & in publico, & in privato fit renunciatio, ac eadem fragilitate renunciat, quā intercedit l. Si mulier perfecta. 22. verb. quod adhuc ex consequentia sua fragilitatis in iacturam secundam incederis. C. h. 2. Iuramentum nihil facit, cum sequatur naturam negotii, cui est appositum. l. fin. C. de non numer. pecun. Imò quicquid ad renunciationem accesserit, nullius est momenti: cum enim lex quid annihilat, uti fit in hoc casu l. 2. §. 1. D. h. Simul etiam omnia, quæ postea sunt subsecuta, destruit. l. Non dubium est, 5. C. de legib. l. Iurifg. 7. §. Et generaliter. 16. D. de pactis. Id maximè valet in hac causa, cujus cura ad jus publicum, quod privati suis pactioibus mutare non possunt. l. Ius publicum. 38. D. de pactis. refertur ex sexus fragilitate. l. 1. l. 2. §. 1. D. h. Unde & fraus videtur fieri per renunciationem, quia Senatus noluit obligari fæminam. D. l. 1. pr. §. 1. Et l. 2. §. 1. et, quod magis est, improbavit totam obligationem, adeo, ut & fidejussor datus sive fuerit a fæmina rogatus, sive non, sit nulla ex parte obligatus. l. Si mulier. 16. §. 1. D. h. Vide Donell. 42. Comment.

Nn 5

1. ult.



*e. ult. Connan. 6. Comm. 8. n. 9. Duaren. e. 2. h. Cyn. Et Angel. in l. fin. C. h. Berlich. 2. part. conclus. 19. n. 19. Et seqq. ubi de hac tota materia late. V. Non opus est, ut pramoneatur sui beneficii mulier, quia juris ignorantiam tamina prætendere non potest. l. Si emancipata. 3. C. de iur. Et fact. ign. Leges enim oportet cunctos scire. l. 3. l. 9. C. de legib.*

12. Quæ jurato intercessit, & non renunciavit Scto Vellejano specialiter, æquè est validè obligata. C. Ex rescripto. 9. versic. interim. x. de Iurejurand. Nec iuramentum ulla ratione est violandum. C. Cum constringat. 28. x. epd. Nec fæminæ prodest juris ignorantia, sive non nocet nisi iis casibus, qui sunt jure expressi. l. fin. C. de iur. & facti ignor. Hic verò casus non est ulla lege expressus. vide Fachn. 2. Contraversiar. 61. in fin. Gail. 2. Obs. 77. n. 10. Ratio dubitandi. I. Nemo renunciat, de quo non cogitavit, licet & iuraverit. C. veniens. versic. verum, quia C. Quintavallis. 23. x. eod. II. Iuramentum non supplet iudicium, nec tollit fragilitatem sexus. III. Cur hoc casu minus certioratio desideratur, quam si publico in instrumento fuerit facta renunciatio? forte si scivisset tale beneficium sibi ex jure dari, non jurasset: videtur & hæc res habere suspicionem doli, ut privilegiata, ac fragilis iudicii persona, ad iusiurandum constringatur, cum ei non est expositum juris beneficium, & ita rem suam amittat: nam generatim solet dolus præsumi ex facto clandestino. l. Fin. §. 1. D. de rit. nupt. l. non existimo. 54. D. de administrat. l. pupillus. 5. §. sanè. 6. D. de author. tut. l. non intelligitur. 3. pr. Et §. 1. D. de iur. fisc. Vide Covarruv. in c. Quamvis. v. 2. §. 3. n. 5. de pact. in 6. Jas. in Auth. Sacramenta. n. 56. C. si advers. vendit. Aretin. in l. Sciendum. 30. D. de verbor. obligat. Buf. in l. fin. §. pen. n. 9. D. h.

13. In dubio non præsumitur certioratio, licet Scto sit renunciatum: Est enim facti, & quod facti



est non solet præsumi. *c. 1. de constit. in 6. arg. l. 1. C. de solut.* vide Gloss. in *l. fin. §. pen. verb. non usuram. D. h.* nisi Notarius expressè hoc adscripserit, eie-  
nim scripto creditur, donec contrarium doceatur § *I-tem verborum. 12. inst. de inuti l. stipulat.* Si autem  
Notarius, qui adscripsit mulierem esse certioratam,  
ad instantiam patris à iudice interrogatus, ignorave-  
rit, quale sit hoc beneficium, intercessio erit nullius  
momenti, verum actio poterit contra Notarium in-  
stitui ad damnum & interesse. Non enim satisfacit  
suo officio, ac ejus ignorantia non debet aliis obesse.  
vide Gail. 2. *Observ. 77. n. 7.* Quin & Notarium  
tunc parti læsæ ad damnum teneri assero, si rogatus,  
ut in forma curaret renunciationem fieri, eam non  
certioraverit, nec se certiorasse adscripserit, vel etiam  
si non specialiter rogatus ut in forma omnia fierent,  
sed Scto renunciaretur, omiserit certiorationem.  
Quia Notarius ea, quæ sunt sui officii, debet fideliter  
exequi & non tantum ea facere quæ ipsi injunguntur,  
sed omnia, sine quibus actus non valet. *l. 2. D. de  
jurisdic. Ratio dubitandi. I.* Si Scto sit renuncia-  
tum, præsumenda omninò est certioratio. *l. sciendum.  
30. D. de verbor. obligat.* Quia posito consequenti, vi-  
detur etiam poni an ecedens. Facta quidem simpli-  
citer non solent præsumi, verum facta ex factis de-  
ducuntur. II. Licet Notarius id adscripserit, prop-  
terea non est ei habenda fides. 1. quia uni testi, licet  
curiæ præclaro præfulgeat honore, non creditur.  
*l. iurisjurandi. 9. §. 1. C. de testib.* 2. quia solent ejus-  
modi clausulæ ut plurimum ex consuetudine adici.  
III. Est nimis durum, ut Notarius teneatur, cum  
tantum consecutus pro suo labore 12 stuf. patiatur  
damnum aliquot millium, ac ita officium ei sit  
damnosum. *l. si servus. 61. §. Quod. 5. D. de furt.*  
IV. Si iudex officium suum non impertiat nisi sit ro-  
gatus, cur Notarius tenebitur, si, cum rogatus est  
renunciationem Scti Vellejani curare, non certioret  
mulierem



mulierem, cum limitata causa rogationis, limitatum habeat effectum. *l. In agru. 16. D. de acq. rer. domin. ?*

14. Si fœmina, quæ fidejussit pro alio, mandaverit heredibus, ut debitum solvant, heredes non poterunt uti sCto vellejano: videtur enim eares esse legatum. Huc faciunt regulæ Expedit publice suprema hominum judicia exitum habere. *l. vel negare. 5. D. testam. quenadmod. aperiunt. l. 1. C. de sacros. Eccles.* In testamentis videndum est, ne, dum nimia utimur circa hujusmodi sensus subtilitate, judicium testatoris defraudetur. *l. Si quis heredem. 7. C. de Instit. et substitut.* Heredes, qui spernunt ultimam voluntatem, invidiam & conscientiam malam evitare nequeunt. *l. militis. 5. C. de religiof. & sunt. funer. vide Sand. frific. decis. 3. tit. 11. defin. fin.* Ratio dubitandi. I. Quicquid agit fœmina pro alio obligata, licet & solvat ex præcedenti fidejussionis causâ, nullius est momenti. *l. Quamvis. 9. C. h.* II. Omnino præstat distinguere inter fœminam sui beneficii gnaram & ejus nesciam. *arg. d. l. Quamvis.* III. Eadem facilitate in ultima voluntate id agit mulier, qua in contractu, & cum ob sexus fragilitatem secundo intercedens intra biennium non obligetur, non poterit quoque obligare etiam suos heredes. Nam & heredibus tam competit beneficium quàm ipsi mulieri defunctæ competiisset. *l. Heredes. 20. C. h.* Nec existimandum est aliud in Testamento, aliud in contractu dici, cum argumentum à contractu ad ultimam voluntatem & vice versa sit validum, ut probat, Nicolaus Everard à Middelb. loco legali à contract. ad ultim. volunt.

15. *Anst. Si qua mulier. C. ad sC. vellejan.* desumpta ex Nov. 134. c. 8. hæc habet singularia. I. Locum tantum habet in fœmina, quæ pro marito intercedit. II. Constituit, quod nullius momenti sit omnis obligatio uxoris, sive marito consentiat, sive una cum ipso vel pro ipso sese aut sua obliget. III.

Quod



Quod procedat ejus definitio, sive sit publicum sive privatum debitum. IV. Quod, licet sapius intervenient, æque non sit obligata. V. Quod si pecunia sit in rem mulieris conversa & hoc probetur, obligatio teneat. Ex hisce hæc deducuntur. 1. An tantum in mutuo habeat locum? nego: verbum enim crediti generale est. *l. 1. D. de reb. credit. l. Creditorum. 11. D. de verbor. signif.* eademque est & in mutuo & in aliis contractibus ratio. vide Bald. *in d. auth. n. 1. 13. Bartol. ibid. Tessa. dec. 222. n. ult. in fin. 2.* An possit renunciare solo pacto? Nego. Est enim major ratio quæ prohibet hujus authenticæ renunciationem quam ea, quæ Scri: quandoquidem in *Auth.* agitur de marito. cujus autoritas magna est, ut sæpè uxor ei nihil audeat negare: facile vel cogit maritus vel inducit coniugem, ex metu vel reverentia. Itaque ut validè fiat renunciatio, requiritur: primò, ut fiat certioratio de beneficio, ne ad incognita referatur renunciatio. Gail. 2. *Observ. 77. Tessa. decis. 222. n. 3.* Deindè, ut adhibeatur insurandum, vide Tessa. *decis. 223. n. 8.* Quod non ex principiis juris civilis, sed canonici descendit *c. Ex rescripto. 9. c. Cum contingat. 28. x. de jurejur.* et usu receptum est. Iure quippe civili in totum pronunciatum irrita obligatio, quod ita accipio, ut nec naturalis dici possit non scilicet ratione facti, sed effectu juris. An renunciare debeat juratò in specie *authent. si quas mulier.* Nego. an sufficiat Scri Vellejani facere in iurisiurandi formam mentionem, video dubitare nonnullos. magis est, ut valida sit renunciatio, licet non sit facta nominatim mentio *auth.* Ita sentiunt Tessa. *D. decis. 223. n. 8. Alexand. cons. 146. n. 1. Et seqq. lib. 7.* modo certioratio legitime præcesserit. Potest & mulier post condemnationem jus ex *Authent.* quæsitum opponere in executione, & si condemnata solverit, solum repetere. *l. Qui excensionum. 40. D. de condict. indeb.* Ratio dubitandi, multiplex circa varia. I. Vi-

detur



detur in mutuo tantum valere ius *d. authent.* quia de credito tantum loquitur. Suadet iustissima ratio, cum ius hoc planè sit singulare, ne extendatur sed restringatur, quantum fieri possit. *l. Quod verò. 14. & seqq. D. de legib.* II. Si dixerimus, iure jurando fieri posse renunciationem, sit contra principia iuris, quæ docent iusiurandum legem publicam non posse mutare, nec id oportere esse vinculum iniquitatis: vinculum esset iniquitatis, si maritus merum illicite illatum, ea via posset reddere licitum. III. Non potest dici quod mulier non naturaliter obligetur, cum & consensus intervenerit, & hæc conventio iure gentium vel naturæ non sit plane iniqua. IV. Præcise & formaliter in renunciatione est mentio *Auth.* facienda, quia generali renunciatione non tolluntur ea, quæ specialem habent iuris formam ac rationem *l. 4. §. 4. D. Si quis caution. arg. l. 6. D. de pignorib.* V. Cum sententia est lata, post nihil opponi aut repeti potest, ne autoritas rerum judicatarum convellatur. *l. 36. D. famul. ereisc. l. 65. §. 2. D. ad SC Trebellian.*

16. Cautum est *d. authent. si qua mulier.* quod validè uxor pro marito obligetur, si probari possit liquidò, quod pecuniæ in uxoris utilitatem sint expensæ. *d. Authent. in fin.* Hinc quæro. 1. Quid si uxor sit confessa in instrumento? 2. Quid, si dilapidaverit hummos in luxum vel vestimenta aut in alios usus inutiles aut malos? 3. Quid in dubio statuendum, an & mariti iusiurandum sufficiat? Respondeo ad. 1. Credendum esse; tamdiu enim scripturæ fidem habere oportet, donec contrarium demonstretur. *l. Generaliter. 13. C. de non num. §. Item. 12. Inst. de inutil. stipulat.* modò nulla sit aut esse possit dubitatio, vel suspicio maligna de fide scripturæ aut scribentis: nec distinguo inter publicum ac privatum instrumentum; Fundamentum est, ne ex mendacio mulieris alius capiatur. Ratio dubit. I. Imò oportet in hac re distinguere inter publicum & privatum instrumentum in



mentum. *l. antiqua. 23. C. h. arg. l. scripturas. 11. C.*  
*Qui potior. in pign.* II. Delideratur in *d. authent.* ut  
 probentur pecuniæ expensæ in rem uxoris. III. Non  
 difficulter maritus ad hanc confessionem compellet,  
 aut permovebit uxorem. Ad 2. Teneri uxorem ex-  
 solvere, nec posse allegare pro se *Authent.* Funda-  
 mentum est, quia ad ipsam pervenit & in rem ejus  
 est versum. Fæmina, cum & suum dilapidare possit,  
 & donare *l. 4. §. 1. D. h. ex sua culpa non potest*  
*adiuvari. l. 15. D. si quis om. ff. caus. testat.* Versum  
 quoque esse dicitur in rem patris, cum pater dilape-  
 davit. *l. Quod si. 3. §. Nec non illud. 6. D. de in rem ver-*  
*so.* Ratio dubit. requiritur, ut in utilitatem & com-  
 modum pecuniæ sint expensæ. *d. authent. in fin.* Cum  
 fæmina in luxuriam, in vestimenta, in unguenta  
 consumsit nullum omnino ex eo sensit commodum.  
 Ad 3. Mariti iusjurandum non sufficere, nisi  
 id creditor detulerit ei. Fundamentum est, quia  
 debet probari & quidem manifestè, in rem uxoris pe-  
 cuniam esse conversam. *d. Authent. in fin.* Ratio dubit.  
 In dubiis solent Iudices deferre iusjurandum. *l. admo-*  
*nendi. 31. D. de Iurejur.* Vel cum omnino est inopia  
 probationum. *l. In bona fidei. 3. C. de reb. credit.*

*Ex tit. de compensat.*

17. Compensatio, quæ cedenti potest obijci, bono  
 jure obijcitur cessionario: quia, cum compensatio sit  
 ipso jure ab eo momento, quo utrinque deberi ceptū  
 est, compensandi jus non potest auferri creditori;  
 quinimò & statim utrinque solutio videtur esse facta.  
*l. 4. D. l. 4. C. h. junct. l. 1. D. h.* Et cessionarius sive  
 procurator in rem suam id quod sibi competit ex ces-  
 sione compensat, & post litem contestatam. *l. In*  
*rem suam. 18. D. h.* & antè, si denunciaverit debi-  
 tori sibi cessionem esse factam. *l. si delegatio. 3. C. de*  
*Novas.* Antequam enim denunciavit, potest impunè  
 & suo



& suo jure debitor solvere debitum cedenti. *d. l. si delegatio.* Vnde nec antè videtur cessionarii debitor esse factus. Nec enim cessionem privatim factam debitori capiosam esse oportet. Multis autem casibus esset capiosa. E. G. Pone, Titium debere sine usuris Cajo mille cal. Maij 1645. Eidem Titio Mævium duo millia sub usuris maximis; Cajum cessione Mævio tertio die ab obligatione inita sua mille, Titium nec à Cajo nec à Mævio aliquot annis moneri, nec monere Mævium Mævius, 20. May 1648. convenit Titium & vult compensare à tempore cessionis. Iniquum esse inquit Titius, ut privaretur suis usuris: nam potuisset solvere Titius, si scivisset Cajum velle exigere: pecuniam enim ociosam habebat vel alibi sub vilibus usuris mutuo potuisset accipere. Id & mihi videtur. Nec enim silentium Mævii fraudi & damno debet esse Titio. *arg. l. factum. 155. D. de regul. Iur.* Quocircà rectè respondit Papinianus, post litem contestatam (adde denunciationem. *arg. l. 3. C. de novat. & delegat.*) compensationi esse locum. Ratio dubitandi. I. Persona debitoris mutatâ, etiam mutatur jus debiti. nam debitum sequitur personam. *l. Obligationum. 3. D. de Oblig. Et action.* Ergo non potest cessionario objici id, quod cedens debet. hinc vitium auctoris non nocet singulari successor. *l. an vitium. 5. D. de divers. Et tempor. præscript.* adde *l. 5. §. pen. D. de dol. except.* II Procurator in rem suam statim habet utiles actiones ex vi sui contractus. *l. Entor. 5. l. postquam. 7. l. Ex nominis. 8. C. de Hered. vel act. vendit.* Ac sic statim, antequàm denunciatio est facta creditor est factus: & ubi est creditum, ibi est compensandi jus. *l. 1. D. h. Procurator in rem suam, præferur domino volentè agere. l. 55. D. de procurat.* Ergo omni modo potest compensare non tantum debitum post sed & ante litem contestatâ. Dominus enim compensare potest quaecunque fuerit debitum; licet nulla facta fuerit litis contestatio vide. *Guid. pap. decis. 567. Tessaur. 221. Costal. in l. 4. D. h.*

IV. Non



IV. Non est compellendus creditor compensare, quod alii, quam debitori suo debet, *l. In rem. 18. §. 1. d. h.* Et cum creditor non sit debitor cessionarii, non debet pati compensationem quam procurator obijcit, & absurdum omninò est, ut debitor cedens, suo facto ac per pactum cum alio initum, obligationis naturam mutet. *arg. l. debitorum. 25. C. de pall.* Ac duriores faciat sui creditoris causam obijciendo cessionarium, qui quid exigere potest à creditore. Meliorem possumus facere alterius conditionem, non autem deteriores. *l. Solvendo. 39. D. de negot. gest.* Nec cedens plus juris potest transferre, quam habet: ex quo sequitur cessionarium non posse suum proprium obijcere debitum, sed tantum cedentis.

18. Qui juravit se soluturum, rectè compenlat: nam compensare est solvere, & quod compensatur, ipso jure pro soluto habetur. *l. Constat. 4. C. h. l. Si debitor. 4. in f. D. qui potior. in pign.* Et benignius est non solvere, *l. Si peculium. 20. §. 2. D. de statu b.* Vide Fachin. *l. Controv. 7. Bus. in l. 2. 4. D. h. n. nli.* Ratio dubitandi. I. Strictè sunt servanda juramenta *c. 28. x. de Iurejur.* nec quisquam ea potest immutare pro suo arbitrio. uti & conditio à testatore imposita est formaliter adimplenda. *l. Merius. 55. D. de cond. Et demonstrat.* II. Ex *c. Debitores. 6. c. Ad nostrum. 7. x. ead.* Vide Canonist in *d. c. Debitores. 6.*

19. Debitum tantum civile, cui prætoria obstat æquitas; quia revera non est debitum juribus consentaneum. *l. Quod si maritus. 3. D. de const. pecun.* & perpetua exceptione potest perimi. *l. Quæcunque. 14. D. h.* in compensationem non venit. Quod verò naturâ debetur, venit. *l. Etiam, quod. 6. D. h.* Nec tantum, cum utrinque naturaliter debetur. *arg. d. l. Etiam. 6. l. Si peculium. 6. §. sicut autem 4. D. de pecul. legat. arg. l. Stichum. 95. §. Naturalis. 4. D. de solut. pone, fratrem fratri, in ejusdem patris potestate constituto, quid debere quo, huc applicari potest textus in*

O O

*l. Fratr*



*l. Frater à Fratre. 38. D. de cond. indeb. verum eti-*  
*am, cum ab una parte naturaliter, ab altera natura-*  
*liter & civiliter debetur. d. l. Etiam. 6. Qui textus*  
*est generalis. Vide DD. ad d. l. Etiam. Ratio dubi-*  
*tandi. I. Per inefficax non potest perimi id, quod*  
*duobus nexibus est colligatum. §. 2. Inst. de adopt.*  
*Nec ergò naturalis obligatio mixtam, quia naturalis*  
*est inefficax & uno jure astringit tantum, cum mixta*  
*sit efficax & duplici jure liget. II. Quæcunque ex-*  
*ceptione perpetuâ perimuntur, non veniunt in com-*  
*penstationem. l. Quacunque. 14. D. h. Atqui excep-*  
*tio perpetua inefficiæ in obstat obligatione natu-*  
*rali. III. Vbi non est actio, ibi nec compensatio.*  
*arg. l. amplius. 15. D. rem rat. haber. l. 2. 3. D. h. & l. 4.*  
*C. h. ibi agendi, petendi, repetendi verbum in-*  
*venitur pro fundamento compensationis; Atqui*  
*actio non est ex naturali obligatione. IV. Ibi*  
*nullum est debitum, ubi quid peti non potest ab in-*  
*vito. l. Debitor. 108. D. de verbor. signific. Vel ubi agi*  
*non potest, ibi nec est debitum: actio enim jus per-*  
*sequendi ejus, quod debetur. pr. Inst. de action. Vn-*  
*dè nec dicuntur creditores, quibus naturâ quid de-*  
*betur. l. Creditores. 10. D. de verbor. significat. Vbi ve-*  
*rò non est debitum, ibi nec compensatio est. l. 1. D.*  
*de compens. V. Non est admittendum, ut quod lex*  
*non vult exigi directò, id exigatur per flexum ac in-*  
*directò, juxta regulam: cum quid una prohibetur*  
*via, id alia non debet admitti, c. Cum quod una. 84. de*  
*reg. jur. in 6. l. scire oportet. 21. §. 1. D. de tutor. & curat.*  
*dat. l. Cum hi. 8. §. si cum lis. 20. D. de transact. Acce-*  
*dit, quod prohibito uno, omnia sint prohibita, per*  
*quæ ad prohibitum pervenitur. l. Eos. 26. in fin. princ.*  
*C. de usur. Id enim si fieret, liceret legibus fraudem*  
*facere contra. l. Non dubium. 5. C. de legib. l. contra.*  
*29 & seq. D. eod.*

20, Compensatio non est nisi quantitatum ejus-  
 dem generis ac qualitatis, utrinque debitarum, ac maxi-  
 me



me pecuniæ, *l. Si convenerit. 18. pr. vers. Ergo. D. de pign. act.* Nec fieri potest inter invitos, si debeantur corpora, sive species ab utraque, sive ab una parte: sive quantitates diversi generis, uti ab uno oleum, ab altero frumentum: sive diversæ qualitatis. uti ab uno vetus, ab alio novum, ab uno hispanicum ab altero Rhenanum vinum: sive ab uno quantitas, & ab altero etiam quantitas quæ se habet ad instar speciei, uti ab uno centum floreni ab altero nummi, quos habeo in arca, ab uno centum imperiales in specie, ab altero viginti libræ Flandricæ. *d. l. Si convenerit. 18. arg. l. Si non sortem. 26 §. Si Centum. 4. D. de condict. indeb. l. Quod. 5. D. de impens. in rem dot. fact. l. Cum fundus. 31. §. servum. 1. D. de reb. credit. Vbi Bartol. Iason. l. Sed si certos. 51. D. de legat. 1. Sive res æstimata sit restituenda, sive non. l. 1. C. de crim. expilat. heredit. Fundamentum est, quia aliud pro alio non potest solvi. l. 2. §. 1. D. de reb. credit. l. 16. C. de solut. Et consequenter non potest aliud cum alio compensari, quia compensare est solvere. *l. Constat. 4. C. h. l. Si debitor. 4. D. qui potior. in pign.* Nec quisquam aut cum alio esse in communione cogitur, *d. l. Si non sortem. 26. §. 4. D. de condict. indeb.* quod fieret, si quis partem rei cogeretur compensare: nec quisquam rem suam vendere cogendus est aut emere. *l. 11. C. de contrah. emr. l. 16. C. de jure delib.* quod fieret, si debitor pecuniæ compensari rem pari cogitur. Vide Donell. in §. in bona fidei. 30. *Inst. de action. c. 16. comment. 16. Hotomann. in Epitom. h. t. n. 5. Fachin. 1. Controv. 7. Ratio dubitandi. I. Compensatio admittitur in commodato. l. In rebus. 18. §. fin. D. Comm. In commodato autem agitur de specie. §. Item is, cui. 2. Inst. Quib. modis re contrah. oblig. II. Habet locum compensatio in omnibus actionib. in rem. l. fin. pr. C. h. d. §. In bona fidei. 30. Iis atque res ipsæ petuntur. l. 1. ff. de rei vindicis. III. Homo potest compensari. l. si debeas. 22.**



*D. h.* Homo est species. IV. Fructus possunt compensari. *l. Fructus. 7. §. ob donationes. 5. D. solut. matrim.* V. Datur quarumlibet rerum retentio, cur non compensatio? VI. Æstimentur res, uti sit in quasi usufructu. *§. 2. Inst. de usuf.* Atque ita in omnibus speciebus est certum precium, & certa quantitas. *l. un. C. de sentent. quæ pro eo quod inter. profer.* VII. Absurde dicitur, quod, si ab una imperiales in specie, ab altero nummi simpliciter sint præstandi, intersit in qua forma accipiantur nummi modò nullo afficiatur damno creditor. *l. 99. D. de solut.* Nec enim innummos cadit affectio: poterunt nummi æstiri statim. vid. *Bus. in l. In compensationem. 8. n. 3. 4. D. h.* Quia nummi in genere functionem recipiunt, potest aliud pro alio solvi. *l. 2. §. 1. D. de reb. credit.* De hac quæstione vide pro dissent. à Thesi Duaren: *in d. l. Fructus. 7. §. ob donationes. 5. D. solut. matrim.* Harprecht. *in §. In bona fidej. 30. Inst. de actionib.*

21. Ut debitum, quod compensatur, non tantum certum de quo dubitari nequeat, sed & ab omni parte liquidum sit, requiritur; vel ut non multis ambagibus sit innodatum, quodque facilem sui exitum præbeat, an verò tale sit, arbitrio judicis committitur. *l. fin. §. 1. C. h.* Quocirca nullum certum tempus ordinariò datum esse debitoribus, intra quod probent sibi quid deberi. *d. l. fin. §. 1. verbis; moratoris ambagibus spem condemnationis excludi, satis miserabile est. &c.* Fisci tantum debitoribus est tributum, quod intra duos menses sibi quid deberi, docere queant, nisi sit causa tributoria, stipendiaria, annonaria, precii rei à Fisco emtæ, similisque, quæ in *l. In ea. 5. C. h.* proponitur. vide DD. *in l. fin. C. h.* Ratio dubitandi. I. Tempus duorum mensium reo debet dari ad probandum debitum, quod Reus vult compensare. 1. Quia id tempus parvum dicitur. *l. 2. C. de secund. nupt.* 2. Quia, cum Fisci, debitoribus cujus causa est privilegiata, duorum mensium  
spacium



spacium indultum est, & ad solvendum. *l. In fraudem* 45. §. *Fiscalibus*. 10. D. *de jure fisci*. & ad compen-  
sandum. *d. l. 22. aufertur*. §. 4. *eod.* magis id indulgeri  
oportet privatis. II. Tempus duorum mensium,  
fisci debitoribus adscriptum, est sublatum per *d. l.*  
*fin.* §. 1. *C. h.*

22. Compensatio fit ipso jure. *d. l. fin.* §. 1. *In §. bone.*

30. *Inst. de action.* Ita ut à primo momento, quo de-  
beri incepit, statim locum invenisse censeatur. Hinc,  
si quid sub usuris debeat, statim quoad concur-  
rentem quantitatem sistitur usurarum cursum. *l. 11.*  
*12. D. d. l. 4. C. h.* Ratio dubitandi. I. Compensatio  
opponitur, obicitur. *l. Si ex venditione. 7. e. seq. C.*  
*h.* II. Opus est ad compensandum doli exceptione,  
vel officio judicis. *l. Hereditas. 50. §. 1. l. fin. D. de he-*  
*red. petit.* III. De compensatione disputandum est  
plene coram Iudice. *l. Quod in diem. 7. §. 1. D. h.*

23. Quoties de maleficiis agitur pecuniariè, non  
criminaliter, locum habet compensatio. *l. Si ambo.*  
*10. §. Quotiens. 2. D. h.* Id ita accipiendum est, quod  
compensatio non sit ipsorum delictorum sed quanti-  
tatis quæ est in pecuniaria pæna; vide Clariss. ac mihi  
amiciss. D. Mæstert. Collegam; in *d. l. fin.*  
*9. 17.* Ratio dubitandi. I. Præstaret defendere, ip-  
sorum delictorum esse compensationem. Illi enim,  
qui deliquit, non debet permitti, ut agat. Illi de-  
bet permitti pænam petere, qui in eam non incidit.  
*l. Cum par. 154. in fin. D. de reg. jur. l. fin. §. 3. D. de eo,*  
*per quam fact. erit* Addatur casus in *l. viro. 39. de solut.*  
*matrimon.* II. Præstaret nullam compensationem,  
nec quoad nummatiam privaram ac civilem pænam,  
nec quoad delicta tolerari, sed partes utrinque ad  
agendum cogi. Interest enim publicè delicta esse no-  
ta, *h. 18. D. de injur.* Huc faciunt textus in *l. §. D. de*  
*publi. lud. in l. 2. §. 4. in l. 13. §. 5. in fin. D. ad. l. lul.*  
*de adult.*



## De Retentione.

24. In Deposito ob sumtus factos in rem iure fit retentio; quia si rem ipsam afficiunt, arg. *l. Si in area*, 33. *in fin.* D. de cond. Indeb. Ac fatuus quasi est, qui restituit antequam sumtus recuperaverit vide Sichard. *in l. 11. C. h. n.* 5. 6. In dote verò omnis retentio reiiicitur, siue ob impensas, siue alias causas commemoratas in *l. un. §. Taceat*. 5. C. de rei uxor. actio. Ratio dubitandi. I. Qui res per titulum depositionis acceperit, eas reddere compellitur illico, quam celerrimè, sine ullo obstaculo, prima fronte, quam ocissimè, nullamque compensationem, deductionem vel doli exceptionem, qua servantur impense, *l. Sumtus*. 48. D. de rei vindic. opponit: siue sit actio in personam, siue in rem. *l. Si quis vel pecunias*. 11. C. deposit. II. In commodato non conceditur retentio. *l. fin. C. Commod.* Multo minus in commendato; quia minus est creditum in deposito, cum tantum fiat depositum ad custodiendum, quam in commodato, in quo usus rei est permissus. III. Etiam in dote fit retentio. *l. Quod dicitur*. 5. verb. manebit ergo maritus in detentionem, D. de Impens. in rem dotal. fact. Nec obstat. *d. l. un. §. Tacent*. 5. C. de rei uxor. act. Quia ea accipi potest de impensis illiquidis.

25. Ex iure retentionis non oritur pignus: nulla enim lege id demonstratur. pignus est vel ex conventionione, vel ex missione in possessionem, vel ex causa iudicati, vel ex arresto, vel ex testamento, nec dari potest pignus aliud. Ratio dubitandi. I. Ex *l. Iulianus*. 13. 8. Offerri. 8. D. de act. on. En r. *l. Hereditas*. 22. D. de Hered. vel act. vendit. *l. Quod si nolit*. 31. §. Idem marcellus. 8. D. de edil. Edict. *l. Cum, qui*. 14. §. 1. D. de furt. II. Cum prætor tantum servandæ rei causâ mittit quem in possessionem, paratum est pignus. *l. Si d. hereto*. 2. & seq. C. Qui prior. in pignor. Multo magis,



magis, si lex jubeat per retentionem possideri, donec debitum solvatur.

## EXERCITIVM XXXV.

Resp. WILHELMO HUYGHENS,  
Arenaco-Gelro.

*Ex tit. Depositi vel contra.*

## T H E S I S P R I M A.

Q Uod depositum est, semper potest repeti, licet convenerit, ut post tempus reddatur. l. 1. §. si deposuero. 4 §. ubi Bartol Castrenf. Costal. & l. seq. D. h. Ratio dubitandi. I. Pacta sunt servanda. l. 1. D. de pact. Etiam cum detrimento paciscentium. II. Quid si intersit depositarii ante diem adjectum non reddi? Pone Titium noluisse supellectilem Mavii peregrinaturi in depositum accipere, nisi eâ simul suas ornaret ædes usque in biennium. Id jus non potest auferri Titio. III. Potest conditio addi deposito d. l. 1. §. Est autem. 22. in fin. D. h. cur non dies?

2. In deposito præstatur culpa lata tantum l. 1. §. fin. l. Quod Nerva. 32. D. h. l. 1. §. Is quoque §. D. de obligat. & action. l. Contractus. 23. D. de Regul. Jur. nisi fortè & merces accesserit. l. Si, ut certo. §. §. nunc videndum. 2. versic. nisi fortè D. Commodat. quo casu manet depositum: quia accessio non mutat essentiam contractus, & initium contractus spectandum est. vide Boccr. in §. pen. Inst. Quib. mod. re contrah. oblig. n. 34. Ratio dubitandi. I. Ubi merces pro custodia intervenit, ibi non est depositum, sed locatio conductio & actio locati conducti. l. 1. §. Siquis servum 6. D. deposit. De essentia quippe depositi est, ut sit gratuitum. Hinc si vestimenta servanda data perierint, & nullam mercedem acceperit balnearior, depositi tenetur, & dolum duntaxat præstat. l. 1. §.

Q o 4

fi



*si vestimenta.* 8. d. h. Et contra, si accēperit mercedem, dabitur actio ex conducto. *d. l. 1. § 8. in fin.* Ubi enim merces, ibi est locatio. *l. locatio. 2. D. locat. conduct. l. Si vir uxori. § 2. pr. D. de Donat. int. vir. & uxori. 4. l. Si ut certo. §. §. Rem tibi. 12. D. Commōd. l. 1. §. fin. D. Mandat.*

3. Si quis nec causam, nec propositum scēnerandi habuerit, & tu emturus prædia desideraveris mutuam pecuniam, nec volueris creditæ nomine, antequam emissess suscipere, atque ita creditor, quia necessitatem proficiscendi habebat, deposuerit apud te eandem pecuniam, ut, si emissess, crediti nomine obligatus esset, hoc depositum periculo ejus est, qui suscepit. Nam & qui rem vendendam accepit, ut præcio uteretur, periculo suo rem habebit. *l. Si quis nec causam. 4. D. de rob. credit.* An periculum sit nota casus fortuiti, quæstionis est: Existimo hoc jure negari posse, distingui verò oportet hoc modo. Aut spectatur tempus, antequam emerit accipiens, aut post Priori casu tenetur ex levissima culpa, quia in gratiam depositarii hic contractus est initus: &, ubi utilitas solius accipientis vertitur, ibi præstatur levissima culpa. *l. Si ut certo. §. §. 2. versic. Commodatum. D. Commōd.* Nec casum fortuitum præstare potest deponens, quia manet dominus, donec depositarius emerit. Domino autem res sua perit. *l. pignus. 9. C. de pign. act. vide Fach. 2. Controvers. 70. Bus. in d. l. Si quis nec causam. 4.* Post Bart. aliosque. Ratio dubitandi. I. Expresse in *d. l. Si quis nec.* respondetur, depositum esse periculo accipientis: periculi autem nomine venit casus *l. 1. Commōdat.* II. Ictiam textus in *l. Si gratuitam. 17. §. 1. D. de præscript. verb.* simpliciter eum, qui rem æstimatam (quod idem est cum æstimatione sive nummis, qui per se habent certum præcium) ad suam rogationem & in suam gratiam accepit, a periculo obligatum esse docet. III. Pecunia destinata ex conventionē



de mutuo ac tradita pro mutuo data accipi debet *arg. l. 1. §. capisse. 3. D. de pollicitat. l. Cum aurum. 19. §. Infecti. 11. D. de aur. & argent. l. pen. D. de Test. mil. l. lex julia. 4. D. de fundo dotal.* Id maxime in hac causa procedit: cum nec causam nec propositum fœnerandi haberet creditor, ac gratuitam concesserit pecuniam. IV. Responsum est in *l. Rogasti. 11. D. de reb. credit.* accipienti rem perire, quæ sine usuris est tradita. Pinguis agitur cum eo, qui liberalitatem exercet, ne eâ inops fieri periclitetur. *l. Et exheredatum. 49. & l. si q. D. de re judicat.* Vide Donell. & Gothofred. in *d. l. si quis nec causam. 4. & l. id. Anton. Fabr. in rationalib. Dec. Curt. Alciat. in d. l. 4.*

4. Qui se obtulit deposito, tenetur de omni culpa etiam levissima, non de casu fortuito. *l. 1. §. sepevent. 35. D. b.* Id accipio cum hoc temperamento, uti si amicus amico offerat se ad res deponendas ex necessitate (puta, depositurus peregrinationem instituet, vel alia est urgens ratio deponendi) depositarius non teneatur nisi ad dolum. *arg. l. ait prator. 3. §. Interdum. 9. D. de negot. gest.* Idem statuo, si quis velit deponere circa necessitatem, & amicum nullum possit invenire. *arg. d. l. ait prator. 3. §. 10.* Cæterum, si quis se ultro offerat & invitet alterum ad deponendum, valebit id, quod supra ex *d. l. 1. §. sepe. 35.* positum est. Ratio dubitandi. I. Qui ex benevolentia ac humanitate sua suum officium obtulit, nullo casu debet damnum pati, cum officium nemini debeat esse damnosum, quod sc. ejus cum quo contraxerit, non etiam sui commodi causa susceperat. *l. Si servus 61. §. Quod verò. 5. versic. multo tamen. D. de furt. 11.* Commodè potest textus in *d. l. 1. §. sepe. 35.* accipi de culpa levi, non de omni. Nec fundamentum est satis solidum: non præstat casum, ergo tenetur de levissima culpa; quia unius posuio non est alterius exclusio. huc facit *l. In Iudicio. 28. D. locat.* ubi eodem modo sunt verba concepta, quo in *d. l. 1. §. sepe. 35.*

Q q 3

atta-



tamen verissimum est levissimam culpam non præstari à conductore. *l. 3. § 1. D. Naut. caupon. stabular.*  
 III. Temperamentum id addi non oportet 1. Cum lex loquatur indistinctè & sic eam temperare non licet. 2. Cum is, qui offert, debeat sibi imputare, quod sese immisceat rei ad se non pertinenti, Eo enim ipso in culpa est. *l. Culpa est. 36. D. de regul. iur.* potuit expectare donec rogaretur 3. Cum non sit similis ratio negotiorum, quæ geruntur ex *d. l. 3. §. 9. D. de negot. gest.* & depositi: quia negotia absentis geruntur & nemo est, qui curet aut mandare possit, quod in causa depositi secus est.

3. Si res deposita perierit casu fortuito, quem culpa præcessit, periisse censetur depositario. Multo minus tenebitur depositarius, si ex incendio cum posset, neglectis & pereuntibus suis, servare depositas, suas prætulit & passus fuerit comburi depositas. Id simpliciter & indistinctè verum non est. Siquidem enim culpa levis vel levissima, quam non præstat depositarius commissa fuerit, non tenebitur si lata, utique præstabit casum. Si enim depositarius non sit obligatus, ut præstet damnum, cum per levem vel levissimam culpam res suo facto niterit, sed tantum, cum damnum incidit per dolum aut latam culpam, uti Thes. 2. h. ostensum est; nulla est ratio, cur condemnandus sit depositarius ex casu fortuito indirecto & ex consequentia incidente, quem non præcessit lata culpa, cum in nullo bonæ fidei iudicio sit præstandus casus *l. Que fortuitis. 6. C. de pign. action.* Ratio dubitandi. I. Simpliciter respondetur in *l. si. ut certo. 5. §. Quod vero. 4. D. Commod. l. 1. §. Et ille. 4. vers. Sed & in majoribus casibus. D. de Oblig. & action. l. Sive Hereditaria. 22. vers. Sed ita. D. de Neg. gest. l. non exigimus. 2. §. si quis tamen 8. D. Si quis cautione. iudic. sist. caus. fact. calum fortuitum imputari, si aliqua culpa intervenierit. II. Culpa perpetuat obligationem. *l. Si servum. 91. §. fa-**



§. *sequitur*. 3. D. *de verb. obligat.* ubi est perpetuatio obligationis, ibi & præstatur casus. II. Qui in mora est, non semper est in culpa tantum lata, sed & in levi vel levissima, at, qui in mora est, semper & omni casu tenetur de casu. l. *Si in Asia*. 12. in fin. D. *h.* IV. Bona fides, inquit Gregorius Magnus, abesse præsumitur, si, tuis rebus salvis existentibus, depositas amisisti. c. *fin.* 2. h. In deposito, uti in omnibus contractibus, bona fides est præstanda. l. *Bona fides*. 31. D. *h.* Vide Accurs. in l. 1. §. *sape*. D. *h.*

6. Si mora in deposito reddendo sit commissa ac res post perierit, non aliter tenetur morator, quam si eo modo non periisset res apud deponentem l. *Si plures*. 14. §. 1. D. *h.* l. *Si vehenda* 10 §. 1. *versic. Paulus*. D. *ad l. Rhod. de jact.* Itaque si res naturaliter interierit, securus erit depositarius: nisi dominus fuisset rem distrahturus, l. *Item, si cum*. 14. §. *Quod si homo*. 11. in fin. D. *de eo. quod met. caus.* l. *Item si verberatum*. 15. §. *fin.* D. *de rei vindicat.* Tunc enim potuisset lucrari precium; quando quidem ad emitorem spectat rei interitus. §. 3. *Inst. de Emt. vendit.* Vide Castrenf. *Are- tin.* Fulgos. in l. *Quod te.* §. D. *de reb. credit.* & *ibid.* Buf. 2. 17. 18. Ratio dubitandi. I. Ex l. *Si in Asia* 12. §. 1. D. *h.* d. l. *Quod te.* §. D. *de reb. cred.* l. 1. §. *rectissime*, D. *de vi & vi armat.* II. Respondet Paulus. in l. *si Fihof*. 25. §. *si post divortium*. 2. D. *solut. matrim.* Omni modo teneri post moram debitorem ex rei interitu. III. Semper potuit distrahere, ergo semper morator ex periculo casus tenebitur. IV. Mora cuique sua non alteri est nociva. c. *mora*. 25. *de reg. iur.* in 6. Et quod damnum quis sentit ex sua mora, sua culpa non videtur sentire. l. 203. D. *de reg. iur.* Sibi debet non aliis imputare. c. *damnum* 86. *Eod. in 6.* vide Bart. Bald. Angel. in d. l. *Quod te.* §. D. *de reb. cred.* 1.

7. Multa sunt singularia in deposito. an hæc in deposito confessato locum habeant, quæsi verunt nonnulli, non puto. Cum legum forma non privatorum  
autho-



authoritate sed publicâ jura statuentium voluntate regi debeat. *arg. l. fin. D. de suis & legit. l. Ius publicum. 38. D. de pact.* Admiserim quidem id, quatenus soli contrahentes spectantur, sed non cum aliorum præjudicium simul veritur. Ita, si quærat de prælatione inter creditores, cum debitor non est solvendo, nunquam pro deposito haberi, quod depositum non est, oportet. deponens enim cum maneat dominus, bono jure omnibus præfertur. *arg. l. Is cui. 5. §. si deposita. 10. & D. ut in possess. legat. Vaud. 1. quæst. 21. in fin. Boc. disput. de deposit. thes. 32.* Pro Thesi nostra faciunt argumenta. 1. *Ex l. 1. & t. t. C. plus valere quod agit. Ex l. fin. C. de h. qui ven. etat. Ex l. 76. D. de cond. & demonstrat.* 2. *Quia in l. Si quis. 11. C. h. dicitur, accepit. Vide Boer. decis. 295. n. 8.* Ratio dubitandi. I. Contrahentes dant formam per suas conventiones omnibus negotiis. *l. in conventionalibus. 52. D. de verb. obligat. l. in stipulationibus. 34. D. de reg. Jur.* formam hanc oportet iudices sequi. II. Cum convenit in deposito, ut tantundem reddatur, licet notissimos terminos depositi exceßerint contrahentes, manet tamen depositum, & jura, quæ in deposito habent locum, in ea quoque specie obtinent. *l. lucius. 24. l. die. 25. §. 1. l. Si sacculum. 29. §. 1. D. h.* III. Solo pacto ex uno contractu in alium datur transitus, etiam cum re sit obligatio. *l. Singularia. 15. D. de reb. credit.* IV. Instrumenta depositionum sunt pro rebus depositis. *l. In contrahibus. 14. §. 1. C. de non num. pecun.* Instrumenta verò nihil aliud continent, quam confessionem de deposito. V. Privilegia dotis extenduntur ad dotem confessam secundum DD. sententiam. ergo & hæc privilegia in deposito. Vide Roland. à valle. lib. 1. cons. 17. quem sequitur Fachin. 2. *Controv. 92.*



*Ex tit. C. de prohib. sequest. pecun.*

8. Sequestratio voluntaria, omni jure est permessa, nusquam enim prohibetur, ac, cum ipsi contrahentes consentiant, nihil injuriæ ac iniquitatis habet, & si quis sibi nocuerit, sibi id imputer. Ac valebit pactio, ut si debitum non solvatur, bona sequestrari possint. Necessaria, quæ sit à judice, illicita, nisi est sit justa aliqua causa, quia ab executione non est initium faciendum. l. 1. C. de Exec. rei. judicat. arg. l. 3. C. de pignor. junct. l. 21. C. Mandat. vid. Ferrar. form. sequest. Nec possessio ejusque commodum alicui eripi debet aut turbari. c. 1. x. ut lit. pendens. Huc pertinent textus in l. un. C. h. ubi & est egregia ratio. c. 1. x. de sequest. poss. fruct. Vide Gædd. ad. d. c. 1. n. 83. & seqq. Clud. de sequestrat. c. 4. n. 2. Salic. Sichard. Duaren. ind. l. unic. Rebuff. Alciar. Brecht. in l. 110. D. de verb. signif. Ratio dubitandi. In voluntaria sequestratione. I. Datur, ne quis damnum patiatur ex sua simplicitate, repetitio sequestratæ rei, quia ea indebitè in alium translata est. t. t. de cond. Indeb. vel conditio sine causa, quia non habet justam causam sequestratio. t. t. de condit. fin. causa. vel restitutio in integrum ex generali clausula, si qua mihi justa causa videbitur. scilicet ob errorem. l. 1. D. Ex quib. major. in integr. rest. II. Cum Iudici non sit permissum imperare sequestrationem, non licebit etiam privatis. Ratio dubitandi in necessaria sequestratione. Multis locis demonstratur, eam esse permissam. l. Si fidejussor. 7. §. fin. D. Qui satisf. cogart. l. SCto 16. D. de offic. presid. l. postquam. §. 1. D. ut legat. serv. caus. caveat. l. si que sunt. §. D. famil. ercisc. l. si cujus 13. §. sed si. 3. D. de usus. l. si cum dotem. 22. §. fin. autem. 8. D. solut. matrimon. l. 1. §. si frater. D. de collat. l. 3. §. Iulianus. D. ad exhib. l. Deinde. 3. D. de lib. ex hib. l. imperatores. 21. §. fin. D. de appell. l. fin. C. Quib. ad libert. proclam. non lic. l. ab executione. 5. Querum appel. non recip. l. ult. de adfert. coll. l. fin.



*l. fin. C. de agricol. & censit.* II. Prohibitio sequestrationis est tantum in pecunia. *l. un. C. h.* Ergo non in aliis rebus. Dictam vero *leg. un.* pertinere tantum ad nummos, inde patet, quod & Theodosius suo codice, ex quo *d. l. un.* est desumpta, subiecerit *jus d. l. un.* propositum titulo si certum petat. de *Chirographis*, quo tractatur de mutuo, quod Impr. Justinianus eum sic secutus in suo codice est. III. Constat ex *d. l. un.* quod sequestratio tantum sit prohibita in pecunia ex contractu debita per verba: *Quoties ex quolibet contractu pecunia postulatur, sequestrationis necessitas conquiescat.* Unde a contrario sensu colligitur, prohibitionem non habere locum in actionibus in rem. IV. Longè alia ratio est quantitatum & corporum. Quantitates non pereunt. corpora utique: unde hæc sequestrari utile est, ne res sit occasio rem tollendi vel deteriorandi. *arg. l. Nam is nullam. 6. D. de dol. mal. l. imperatores. 21. §. fin. D. de appellat.* Vide Cujac. in *paratit. l. 1. C. de prohib. sequestrat.* Robert. 1. *Sentent. 5. Forner. in l. sequester. 110. D. de ver. significat.*

9. Metus dilapidationis sufficiens est sequestrationis causa. *l. Impp. 21. §. fin. D. de appellat. l. si cum dorem. 22. §. fin. antem 8. D. solut. matrim.* Omnino enim videndum, ne actio reddatur inanis. *arg. dd. ll. & d. l. 6. D. de dol. l. ubi 29. C. de jur. dot. l. 10. C. mandat. vid. Minfing. 5. observ. 35. Gail. 1. observ. 144. Azon. in summ. C. h.* Nec tantum id admittendum est in realibus actionibus, sed & personalibus *arg. dd. ll. Et l. in omnib. 41. D. de Iudic. vid. Frankeise. curt. de sequest. q. 6. n. 33. Coler. de process. Exec. part. 1. c. 2. n. 103. 128. Clud. de sequest. c. 5. n. 27. Gædd. c. 2. de sequest. n. 27. Gail. 1.* Ratio dubitandi. I. Nihil faciunt *dd. ll.* Nam *l. 21. §. fin.* loquitur de condemnato: condemnati durior est omnino causa, Et *d. l. 22. §. 8.* agit de dote rebusque dotabilibus, de furiosa uxore, cujus maritus rationem non habet,



habet: quæ omnia & causam & favorem specialem habent ac merentur, deinde *d. l. 6. de dol.* tractat de dolo tutoris ac de actione pupillo danda, quod jus quoque speciale est. Item *d. l. 29. de causa dotis. d. l. 10. de aliquo liberando à fidejussione.* Hæc itaque omnia non ponunt regulam, quod in omni dilapidatione, quæ metuitur, sequestratio sit concedenda: Imò contrarium probant, quod, cum in materia favorabili ac singulari tantum sit licita sequestratio, consequenter illicita sit in aliis. II. Valdè absurdum est admitti sequestrationem in realibus, ac maxime immobilibus, cum eæ se satis ostendant nec tollantur. III. Fiat potius interdictio alienationis, secundum præceptum Ulpiani in *l. Divus. §. D. de petit. heredit.* vel exigatur cautio idonea. *d. l. Divus. §. &* non adimatur possessio rei. Quinimò, si res alienetur, nihil agitur, quia res litigiosi vitio affecta in alium transire nequit. Nullus itaque hic justus est metus. IV. In personalibus quoque nihil hic admittendum contra principia obligationum, quæ tantum personas afficiunt. *l. obligationem. 3. D. de Obligat. & action.* Quod creditor sit secutus personæ fidem, sibi imputet. V. Leges videntur tunc tantum admittere sequestrationem cum res mobilis est, & simul de fuga suspectus debitor, qui nulla immobilia possidet. *l. 7. §. fin. D. Qui satisfd. cogant.* Ergò ea non admittetur, si debitor non sit oneratus suspitione de fugâ.

10. Metus armorum etiam pro justa, qua nulla videtur esse magis urgens sequestrandæ causa, recipiendus est. Si arg. *l. cujus. 13. §. sed si inter. 3. D. de usufruct.* vide Duaren. in *l. un. C. h. Costal. in d. l. si fidejussor. 7. §. fin. D. Qui satisfd. cogant.* Menoch. *re ned. 6. ad pisc. poss. n. 12.* Buf. in *l. 5. §. 1. & 2. l. 8. D. h.* Ratio dubitandi. I. Componat potius Prætor sua jurisdictione, & sententiam in possessorio statim dicat. Et hoc est, quod innuit *d. l. Si cujus. 13. §. sed si inter. 3.* ubi non conceditur sequestratio, sed jubetur prætor  
jus



Jus dicere ac per sententiam provisionaliter litem dirimere. II. Nusquam id relatum in leges: sine lege loqui non licet. *Nov. 18. c. 5. Vid. Ferrarius. in form. sequest. n. 3. Gæd. d. c. 2. n. 44.*

12. Ut legitimè sequestrantur res mobiles vel immobiles, opus est quidem non plenaria ac absoluta, sed summaria causæ cognitione super jure actoris, justitia ac veritate causæ, ob quam petitur sequestratio: adeoque non libello supplice hæc res expediri potest, sed necessaria est citatio. Ad probationem sui juris non tenetur creditor tantum publicum proferre instrumentum: extra enim publici instrumenti productionem, & aliter de veritate potest constare: ut per testes duos *l. ubi numerus testium. 12. D. de testib.* ac per privatum instrumentum, quod debitor ipse scripsit & non negat. *l. Publia Mertia. 26. D. deposit. auth. si quis. vult. l. Qui potior. in pign. vide Boccr. class. 2. disp. 11. thes. 77. lit. d. edit. 2.* Ratio dubitandi, I. Non sufficit privatum instrumentum ad hanc rem, cum sit summi præjudicii: ubi enim magnum est, vel sequi potest incommodum, tutissimè agendum: at tutò tunc res geritur, si instrumento publico veritas demonstraretur. II. Idem docet. *l. Iubemus. 16. §. super his. 2. verb. Erogationis pyctacia C. de erogat. milit. annon.* Pictacia verò sunt publica instrumenta actuariorum, & commentarii annonarum militarium Gorthofred. *in l. actuarii. 5. eod. uti indices sive libri censuales, ac similia monumenta publica. l. Census. 10. D. de probat. vide Bartol. n. 5. in d. l. Iubemus. 16. Grammat. consil. 27. n. 2.*

13. In sequestrem possessio rei non transit, nisi aliud speciatim sit actum: sive sit voluntaria sive necessaria sequestratio. *l. Interesse. 39. D. de acq. vel. amitt. possess.* Nec enim vel contrahentes, vel iudex videntur jus possessionis, vel sibi, aut parti, quæ postea vincit, velle intervertere, *Gædd. c. 1. De sequest. n. 115. & seqq. Clud. de sequest. c. 9. n. 25. & seqq. Buf. in l. licet.*



*licet. 17. n. 6. D. h. Ratio dubitandi. I. Possessio in c. 1. & c. 2. de sequest. possess. & clem. unic. eod. dicitur sequestrari. II. Contrarium est responsum in l. licet. 17. §. 1. D. Deposit. III. Cum de possessione, ob quam petitur sequestratio, lis est, & Iudex tertio eam esse committendam pronunciat, vult eam esse cum effectu apud tertium ac ea privat litigantes. Cui enim iudex adjudicat dominium, ille statim fit dominus. §. fin. Inst. de offic. Iud. c. cui ergo possessionem adjudicaverit, is erit possessor, & quibus interim abjudicaverit, nullo modo dici possunt possidere. Vide Gail. 1. Observat. 5. n. 10. & obs. 184. n. 9. post Cyn. in l. un. C. h.*

14. Illi, à quo res sequestratur, si non satis commodè possit aliunde vel se sustentare vel sumtus litis sustinere, sunt prorogandæ non tantum impensæ ad litem, sed & alimenta: si scilicet res id ferre possit, Nam si sequestratio non fuisset facta, habuisset ipse satis ex proventu, quem res ipsa suppeditasset, Huc facit textus in l. Sed & si hereditas. 11. §. 1. versic. proinde. D. ad Exhib. l. ait. prator. 7. §. fin. l. filius. 9. D. de jur. delib. l. Heres. 51. D. de petit. heredit. l. fin. C. de ordin. cognit. l. unic. §. super. C. de adfert. toll. vide Clud. de sequest. c. 5. n. 16. & c. 10. n. 24. & seq. Ratio dubitandi. I. Præstat intacta jura servari, quam post vulneratam causam remedium frustra quærere. l. fin. C. In quib. caus. in integr. restit. non est necessaria. Et sanè, si actor postea obtineat, non poterit consequi omnes fructus, qui post litis contestationem debent actori restitui, l. Certum. 22. C. de rei vindicat. cum consumti sunt per impensas ac alimenta. Præsumendum vero est, quod reus sit obtenturus 1. quia nemo sine justissima causa ac certa spe victoriæ censetur litem movere. 2. quia summarie actor, cum petit rem sequestrari oportere, probavit suum jus: nec enim aliter sequestratio impetratur juxta Thef. 11. II. Nemo tenetur jure suppeditare adversario arma

Pp

con-



contra sese *l. Nimis grave. 7. C. de Probat. l. 4. C. de Edend.* nec debet dari occasio ut lites protelentur. *§. fin Inst. de exception.* atque per subministrationem sumtuum ac alimentorum armatur adversarius quæretque occasionem diu litem trahendi.

15. Si rei sequestratæ cohæreat jus patronatus, potest beneficium conferri à Sequestro dum litigatur, si res non possit pati moram. Sequester enim interim administrat. *clement. un. de sequest. possess. & fruct.* Nec omnino negotia ecclesiastica sunt differenda cum detrimento ecclesiæ, ne, dum pastor justus nullus est, oves in periculo sint ne à lupis rapacibus intercipientur. *c. ne pro defectu. 12. x. de elect. & electi potest.* Vide *Goed. c. 2. de sequest. n. 59. & seqq. Clud. c. 11. n. 27. de sequest.* Ratio dubitandi. I. Præstat eam rem committere Episcopo, juxta *l. quoniam. 3. & c. cum propter. 27. x. de Iur. patron.* II. Qui alieno nomine detinet, imo nec possessionem habet, non habet potestatem conferendi. *c. cum Bartholdus. 18. x. de sentent. & re judicat.* Sequester verò non possidet rem. *Interesse. 39. D. de acq. vel. amitt. poss. Thes. 13. h.*

II. Minus juris habet sequester, quam conductor rei. Conductor sibi habet fructus, sequester colligit fructus aliis: conductorem verò habere jus conferendi, inauditum est.

### Ex titulo Mandati.

16. Etiam alienâ causâ potest fieri mandatum, et si non interfit mandantis. *l. Mandatum. 2. §. aliena. 2. & seq. D. h.* In iis enim duobus §§. proponitur aliena tantum causa mandatum valere, & ea species separatur à mandato mandantis ac aliena causa inito. Ratio dubitandi. I. Nulla est obligatio, si contrahentium non interfit. *§. aliteri. 18. Inst. de inutilib. stipulat.* II. Nemo potest alteri pacisci vel stipulari. *l. stipulatio. 38. §. aliteri. 17. D. de verbor. obligat. l. Quo tutela. 73. §. fin.*



§. fin. D. de reg. jur. III. Ubique damnatur πολυπραγμοσύνη culpa est sese immiscere rei ad se non pertinenti. l. culpa. 36. D. de Reg. Jur. c. Non est sine culpa. 19. eod. in 6.

17. Mandatum proprie non est, cum quis consilium dedit alteri in re sua. l. Mandatum. §. fin. D. h. nisi consilium fuerit fraudulentum i. l. consilii. 47. D. de regul. Jur. l. aut facta. 16. verb. aut consilia de par. l. 1. §. 3. D. de serv. corrupt. in l. 2. in fin. D. de proxenetis. vid. casus in l. Quod si. 8. l. Servus 20. l. 47. l. fin. D. de dol. mal. l. Falsus creditor. 43. §. si quis nihil. 3. D. de furt. l. 20. C. eod. non quidem, ut mandati actio deitur, sed sæpè alia. dd. l. 2. nisi non simpliciter quis alteri quem commendaverit. l. Si verò. 12. §. Cum quidam. 12. D. h. sed induxerit, ei persuaserit, ut alteri quid crederet. §. Tua tantum. 6. Inst. h. vel quid aliud ageret, quod non egisset, nisi mandatum fuisset. l. Si remunerari. 6. §. plane. 5. D. h. licet non intersit mandantis. d. §. plane. Multo ergo magis, mandans tenetur, si caverit de damno l. si hereditatem. 22. D. h. Ratio dubit. I. Non potest esse obligatio, nisi intersit contrahentis: inventæ enim sunt obligationes, ut quisque quod sua interest, acquirat. §. Alteri. 18. Inst. de inutil. stipulat. Ergo si non interest mandantis, nihil actum est. II. Absurdum est, ut in mandato, quod est contractus utrinque obligatorius, sit obligatio tantum ab una parte: & iniquum est, ut mandans non habeat actionem cum mandatario, at mandatarius, qui suum tantum negotium gessit, habeat contra mandantem. l. preterea. 3. in fin. D. h. III. Licet quis intervenerit, licet & laudaverit nomen, non tamen tenetur proxeneta. l. 2. D. de proxenetis. Nec in illo aliud juris est, quam in alio.

18. Procurator cum liberâ administrandi potestate potest vendere res domini. l. Procurator. 58. & seq. D. de procurat. l. Qua ratione. 9. §. Nihil. 4. D. de acq. rer. domin. Vide Pac. cent. 2. Enant. 47, D. Tim.



Fabr. *disp. anniv. ad §. 43. Inst. de rer. divis.* Id limito, nisi quid vendat, quod dominus probabiliter non alienasset. D. Fab. *d. loc.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. Mandato. 60. l. procuratorum. 63. D. de procurat.* II. Opus est non tantum, ad hoc ut procurator possit vendere mandato adjciii clausulam de libera administrandi sed & vendendi potestate: uti patet ex *l. Creditor. 60. §. Ducius. fin. D. Mandat.* Hinc sequitur, quod non ex mandato liberæ administrationis, sed ex speciali mandato de vendendo potestatem vendendi consequatur. III. Nemo præsumitur res suas velle vendere, Ita quoque non præsumitur quis dare potestatem ad vendendum: actus enim non explicantur ultra intentionem contrahentium. *l. Non omnis. 19. D. de reb. credit. l. Obligation. 6. & seqq. D. de pignorib.* Accedit quod administrare non sit vendere: qui vendit is amittit, imminuit, qui administrat, is conservat. Sic & liberrima est data potestas administrandi tutoribus, ut & loco dominorum sint. *l. ad ea. 157. D. de reg. jur.* sed non vendendi. *l. 22. C. de adminif. tut.* IV. Non obstant loca, pro thesi allegata, quia exactio debiti & permutatio, de quibus in *d. l. 5. 8.* non tollunt rem absolute; & solvere, de quo in *d. l. 59.* est administrare; Denique *d. l. 9. §. 4.* commodè accipitur de eo, qui negotiationem, ad quam requiritur venditio, alieno mandato exercet.

19. Qui quid suscepit faciendum, potest id alteri mandare *l. Si procuratorem. 8. §. 3. D. h. c. 1. §. 2. x. de procurat.* modò non sit singularis artificii factum, ut per alterum æque expediri nequeat, aut non convenerit, ut per mandatarium solum fieret. *l. inter artifices. 31. D. de solut. l. fideicommissa. 11. §. fin. D. de legat. 3.* Ratio dubitandi. I. Facta coherent personæ, non ergò ab alio possunt præstari *l. Stichum. 30. §. fin. D. de statulib.* II. Quare potest substituere procurator ad negotia, cum procuratori ad



ad lites id sit negatum, licet substitutus melius possit expedire judicialia quam ipse procurator. *d. l. Si procuratorem*. 8. §. 3. *D. h?* III. Quare Jurisdicção demandata mandari nequit. *l. Mores D. de Jurisd.* cum ad negotia datus mandatarius alii demandare possit?

20. Mandans delinquere tam est puniendus, quam is, qui deliquit; Ita mandans homicidium pro homicida habetur, *l. Nihil interest*. 15. §. 1. *D. ad l. Corn. de fscar.* Idemque in aliis communiter observatur, si delictum sit secutum. *l. Siquis*. 7. §. *fin. de Jurisd. l. non solum*. 11. *D. de injur. l. 1. §. 1. D. de eo, per quem fact.* *l. 1. §. deiecit*. 12. *l. Quod est*. 3. §. *cum procurator*. 10. *D. de vi & vi armat.* Hinc duæ nascuntur quæstiones. prima est, an qui vulnerari mandaverat, teneatur homicidii, si mandatarius occiderit. Nego: licet & mandans non sit protestatus ne occideret. In dubiis est eligendum quod minime nocet reo. *l. semper*. 9. 34. *D. de Reg. Jur.* Id maximè obtinet in pœnis delictorum. *l. factum*. 155. §. *fin. D. eod. l. Interpretatione*. 42. *D. de pœn* minimè nocet reo, si ad mortem inferendam non extendamus mandatum ad vulnerandum: nec etiam omnia vulnera mortem inferunt: uti reus qui vulneravit animo non occidendi, non tenetur homicidii. *l. 1. §. Divus*. 3. *D. ad l. Corn. de fscar.* ita nec mandans: cum enim principaliter delinquens non est reus homicidii, nec erit accessoriè delinquens. Accedit, quod lata culpa quidem mereatur gravem pœnam, non tamen ordinariam. *l. In lege*. 7. *D. ad l. Corn. de fscar.* & quod in *l. Cornelia* tantum voluntas ac animus occidendi puniatur. Vide *Arum. Exercit.* 15. *Thes.* 9. *Bus. in l. 6. §. rem n.* 3. *D. h.* Secunda est, an mandans homicidium ut reus homicidii sit puniendus, si mandatarius, licet mandatum nullum intervenisset, æquè occidisset? Affirmo, quia *d. l. nihil* §. 1. *D. ad l. Corn. de fscar.* non distinguit sed simpliciter de mandante est concepta: & quia lex *Cornelia* voluntatem ac animum occidendi, qui etiam



hoc casu in mandante est, punit. *d. l. 1. n. diuus. 3.*  
 Ac, licet hoc casu mandans suis persuasionibus non  
 commoveat mandatarium, tamen mandatum dedit  
 & corroboravit mandatarium in maleficio. Huc fa-  
 cit textus elegans in *l. 1. §. sed utrum. 5. D. de serv.  
 corrupt.* Ratio dubitandi ad quæstionem primam.  
 I. Qui in re illicita versatur, est in dolo eique im-  
 putandum est, quod ex eo facto sequitur. *l. Qui oc-  
 cidit. 30. §. 3. D. ad l. aquil. c. 10. 20. x. de homicid.*  
 Qui author est mali, ex quo sequitur homicidium,  
 tenetur homicidii. *l. Quoniam multa. 6. C. ad l. Iul.  
 de vi publ.* Nihil interest, utrum quis præbeat causam  
 morti, vel ipsam mortem inferat. *d. l. Nihil interest.*  
*15. D. ad l. Corn. de sicar.* Hæc & similia eo pertinent,  
 ut homicidium, ceu præcipuo authori, sit ascriben-  
 dum mandanti, & magis, quia persuadere delictum  
 plus est, quam ad delinquendum cogere. *l. 1. §. per-  
 suadere. 3. D. de serv. corrupt.* II. Mandatum gene-  
 rale complectitur omnes species: mandatum autem  
 ad vulnerandum est generale & sese exerit tam ad le-  
 thifera, quam ad non lethifera vulnera. III. Om-  
 ninò cavendum, ne malitiis indulgeatur. *l. 38. D. de  
 rei vindic.* Malitiis indulgetur, si delictorum authori-  
 bus spem impunitatis demus: nec enim impunitas ul-  
 lius delicti danda est. *l. 2. D. de delict. privat.* Vnde &  
 morte punitur delictum pessimi moris & exempli,  
 licet non sit in delinquente animus occidendi. *l. Si  
 quis aliquid. 38. §. qui abortionis. 5. D. de pen.* IV. Per  
 vulnera inferitur mors: undè qui vulnerari jubet,  
 mortem inferri jubet: nec enim in potestate vulne-  
 rantis est, ut possit ad mensuram certam vulnerare.  
 vide Woltzium. *c. 6. de homicid. n. 28. Gomef. 3.  
 resol. 3. n. 18. Boss. tit. de mandat. ad homicid. n. 10.*  
 Ratio dubitandi ad secundam quæstionem. I. Manda-  
 tum tunc tenet tantum, si mandatarius non fecisset,  
 nisi mandatum esset. *l. Si remunerandi. 6. §. planè. 1.  
 D. h.* Nihil ergò videtur mandatum esse ei, qui eque  
 faceret



faceret. Quid delictum committit proprio motu, licet alius quoque mandet, non ex mandato facit: quocirca nec mandans peccat: & ubi non est peccatum, ibi nec poena habet locum. II. In delictis hæc regula est perpetua: in dubio est parcendum reo. *l. Interpretatione. 42. D. de poen.* Hoc omnino est dubium cum, nullo textu probari possit, expressum esse statutum, ut hoc casu mandans absolutè teneatur. III. Textus in *l. non solum. 11. §. attilicinus. 6. D. de injur.* docet mandantem tunc teneri injuriarum, cum nolenti persuasit. Et in *l. non solum. 11. §. si mandatu. 3.* tunc demum mandantem esse reum, cum mandatarius mandatum suscepit. Id si in injuriâ valeat, multo magis procedet in homicidio, quod exigit poenam mortis; cum in atrocioribus severitatem legum temperamento benignitatis subsequi oporteat. *l. perspicendum. 11. D. de poen.* & Vide Clar. *lib. sentent. §. fin. q. 89.*

21. Diligenter mandati fines custodiendos esse, docet Paulus, in *l. Diligenter. 5. uti & Gajus in l. potest. 41. D. h.* Qui verò fines excessit, usque ad modum mandato statutum habet actionem, sed non ulterius. *l. præterea. 3. §. fin. & l. seq. D. §. 8. Inst. h.* Si verò utiliter gesserit mandatarius, in eo, quo excessit negotium mandantis, non debet negotiorum gestor. actio denegari sed justum est, si utiliter gesserit, præstari ei, quod eo nomine vel abest vel abfuturum est. *l. si quis absentis. 2. D. de negot. gest.* Æquum est alterius res gerentem in damno non versari. *l. Qua utiliter. 45. §. fin. D. eod.* nec officium ei nocere. *l. si servus. 61. §. Quod verò. 5. vers. multo tamen. D. de furt.* & mandantem non sentire lucrum cum mandatarii jactura. *l. 206. D. de Reg. Jur.* Ratio dubitandi. I. Non debet dari actio ei, qui excessit modum sibi impositum, nec quidem ad concurrentem modum. *d. l. potest. 41. D. h.* Aliud enim egit. *l. Diligenter. 5. D. h.* & ob aliud non datur mandati actio. Nec etiam fidejussor acceptus in majorem



summam, quam debet reus, ad concurrentem tene-  
tur. l. 8. §. 7. D. de fidejussor. II. Non debet dari  
negotiorum gestorum actio ei, qui prohibitus est.  
l. fin. C. de negot. gest. Qui certum accepit modum,  
prohibitus est eum excedere. arg. l. 11. §. 3. D. de  
pignor. act. junct. l. un. C. Etiam ob Chirograp.

22. In mandato præstanda est culpa levissima.  
l. à procuratore. 13. l. In re mandata. 21. C. mandat. Con-  
sistit enim in facto, in industria, quæ promitti vide-  
tur mandatum recipiendo. Unde Plautus in merca-  
tore act. 2. scen. 3. Mandatæ rei omnes sapientes pri-  
mum prævorti decet. Ac Cicero pro Rosc. Amerin,  
si quis rem mandatam negligentius gessisset, eum ma-  
jores summum admisisse dedecus existimabant: ita-  
que mandati iudicium constitutum est non minus tur-  
pe, quam furti. §. 2. Inst. de poen. temer. litigant. vide  
Donell. 13. Comm. 11. D. Tim. Fab. disp. annivers. 24.  
Thes. 18. Arimæ. Exercitat. 15. Th. 10. Ratio dubi-  
tandi. I. In mandato utilitas mandantis versatur:  
ergo præstanda est culpa lata, secundum regulam in  
l. si ut certò. §. §. nunc videndum. 2. D. Commod. II. Man-  
datum ex officio ac amicitia originem ac causam ha-  
bet: sufficit ergo mediocris diligentia, ne sc. com-  
mittatur magna negligentia. l. 3. §. 9. 10. D. de negot.  
gest. III. Inconveniens est, officium, ex quo ni-  
hil commodi habet, sed laborem præstat, debitori esse  
damnosum. l. Si servus. 61. §. Quod verò. §. versic.  
multo tamen. D. de furt. IV. Loca juris expressim  
statuunt dolum tantum & latam culpam. l. si procura-  
torem. 8. §. fin. D. h. ac bonam fidem præstari oport-  
tere. l. Idemque. 10. D. h. V. Sunt & loca, quæ  
culpam simpliciter præstari volunt. d. l. Idemque. 10.  
§. 1. VI. Cur aliud in deposito, in tutela, preca-  
rio ac similibus?

23. Ad vendendum aut locandum constitutus  
non habet mandatum ut precium vel mercedem re-  
cipiat: aliud enim est vendere, locare, aliud precium  
recipere



recipere: idoneus ad emendum aut ad locandum, non est semper idoneus ad nummos recipiendos. ubi vero aliud est, in re in, persona, in causa, ibi mandati actio non tenet. *d. l. Diligenter. §. D. h. Qui & ad agendum mandatum habet, ei non potest solvi. l. Sed si tantum 13. D. de pact. l. Hoc jure. 86. D. de solut. Limitata causa limitatum habet effectum. Adde textus in. l. 1. §. Igitur prepositio. 12. versic. vel si ad locandum. D. de exercit. act. l. Cuicumque. §. §. non tamen. 11. D. de inst. act. l. sed si pupillus. 11. §. conditio. §. D. eod. l. si pupillorum. 7. §. si prater. 3. D. de reb. eor. qui sub. ius. Ubi de Ludov. Roman. sing. 23. Ratio dubit addi. I. Qui vult antecedens, vult consequens. l. Tabularum. 2. §. Inspectio. §. D. testam. quemadm. aper. Nicol. à Midel. loco legal. à concess. antecedent. Vbi hoc exemplum ponit: Filius, ex patris permissione studiis vacans potest pro necessitatibus studii patrem obligare. Ad confirmationem hujus objectionis pertinent textus. in l. ad rem mob. lem. 56. l. ad legatum. 62. D. de procurat. II. Qui vendit, ex natura contractus sibi alium obligat ad solvendum precium: qui locat, sibi alium obligat ad solvendam mercedem. Est enim precium de emtionis, merces de locationis substantia: sequitur ergo procuratori ad vendendum vel locandum esse datum jus, alium sibi ad solvendum quoque astringendi. III. Regula est certissimi juris, quod qui voluntate domini cum servo sive procuratore contrahit, & ab eo accipere eique solvere possit. l. Quod servus. 35. in fin. D. de solut. Ete, cuius nomen est insertum contractui, rectè fit solutio, licet non fuerit procurator. l. vero. 12. §. 1. D. de solut. Multo ergo magis ipsi procuratori vero. d. l. vero. 12. pr. vide Bartol. in l. Filia 59. D. solut. matrim. Fachin. 2. Controv. 93. Decium. consil. 330. n. 3.*

24. Mandatum morte interit. l. Mandatum. 15. C. h. modo res sit integra. d. l. mandatarius, 15. vel mandatarius non ignoraverit mortem. l. Inter. causas.



26. *pr. D. h.* aut non convenerit, ut post mortem id impleatur, de quo convenit. *l. Si vero. 12. §. fin. l. seq. D. h. l. fin. D. de solut.* aut rei favor aliud non exigat. *arg. l. Si ego. 9. §. 1. D. de jure dot. l. si pater. 4. D. de manum. vindicta.* Ratio dubitandi. I. Ex *d. l. fin. D. de solution.* II. Ex *l. 1. C. de obligat. & act.* ubi utilis datur actio ex mandato post mortem mandantis: ad quoad effectum non interest, utrum utilis ac directa detur. *l. 47. D. de negot. gest.* III. Si omnes contractus transeant in heredes. *l. 13. C. de contrah. & committ. stipulat.* quæ est ratio, quod hic contractus morte pereat? IV. Si quis post obitum mandantis tradat, cum non scit heredes id fieri nolle, rectè tradit. *l. Fundi 33. D. de acquir. poss.* Ex eo colligitur opus esse prohibitione heredum, ne mandatum post obitum mandantis ad effectum perducatur.

*Ex tit. pro soc.*

25. Societati omnium absolutè bonorum etiam imputantur ea, quæ in studia & honorem liberorum, nec non in dotem filiarum sunt erogata. *arg. l. cum duobus. 52. §. fin. l. si societatem. 73. §. 1. D. h. l. Ex parte. 39. §. filius. 3. D. famil. erisc.* Hoc non tantum verum est, cum omnes socii habent liberos, sed & si unus tantum habeat: quia alimenta, erogationes in dotem, in studia & honores, sunt expensæ necessariæ: ac sibi socius, qui liberos non habet, vel ad studia non educat, aut filias in matrimonium non collocat, imputet, quod à communione non recesserit, cum animadverteret fore, ut ejusmodi erogationes fieri oporteret. Vide Fachin. 8. *Controvers.* 4. Donell. *in rubr. C. h. n.* 19. Ratio dubitandi. I. Ex *l. si socius pro filia. 81. D. h.* II. Iniquum est, ut inter socios sit inæqualitas: at si unus habeat liberos, alter non, summa oriretur inæqualitas. Ea quippe societas, ut unus solus lucrum habeat, alter solus damnum patiatur,



riatur, est leonina ac legibus vetita. *l. Si non fuerint. §. fin. D. h.* III. Distingvendum omnino est, utrum pater destinet filios studiis post societatum initam, an & antè destinaverit, si antè, impensæ in studiis imputabuntur, non si post. Vide Donell. *d. loc. in rubr. C. h. n. 1. 18.*

26. Vnus pecuniam contulit, alter operam, pecunia perit, cujus damno id cedit? Puto esse distingvendum. Aut convenit, & id sequi oportet, quod actum est. *l. semper. 34. D. de reg. Juris.* Aut non convenit, hoc modo damnum commune erit, *l. si non 29. §. 1. l. Cum duobus. 52. §. qui sagariam. 4. D. h.* Nam pecunia interim communicatur, cum in societatem est collata, scilicet ratione damni & lucri, *arg. §. 2. Inst. h.* Ac iniquum esset, ut conferens pecuniam summo afficeretur damno, ac is, qui operam tantum confert, vix decimam sustineret damni partem. Cum omnes partes damni oporteat esse æquales, si nihil de iis sit dictum. *d. l. Si non fuerint. 29. pr. D. h.* Interim hæc ita sunt temperanda, ut, si tanti sit opera amissa, quanti est pecunia, ejus omninò habenda sit ratio. Vide Cyn. Salicet. *in l. 1. C. h. Schneid. in §. 2. n. 6. Inst. h.* Ratio dubitandi. I. Domino res sua perit, *l. pignus. 9. C. de pign. act.* Socius, qui pecuniam confert, manet ejus dominus, cum tantum ejus usum faciat communem, non proprietatem. II. Inæqualitas maxima oritur, si dixerimus conferentem operam præter suam operam etiam oportere damnum ob pecuniam amissam sentire. vide Fachin. 2. *Controv. 95. Bald. Sichard. Castrens. in l. 12. C. h. Buf. in d. l. 10. §. 1. n. 3. D. h.*

27. Si quis solus pecuniam contulerit, is eam, quam contulit, ubi fuerit soluta societas, præcipiet. Non enim ea mente nummi conferuntur ut absolute cedant sociis, sed redeant ad priorem dominum: interim enim communicantur, id est, stante societate, ut lucrum sit commune, *arg. §. de illi. 2. verbis:*



verbi: & tamen lucum inter illos commune fit. *Inst. h.* Addeò ut non tam sit pecuniæ societas, quam negotii. Sed hæc ita, nisi opera sit tanti, quanti pecunia. vide *Gail. 2, observ. 24. n. 6. Sichard. n. 4. in l. 1. C. h.* Ratio dubitandi. I. *Ex l. 1. D. h.* Ubi conferre, est communicare. Nam is confert, qui communicat. *l. 1. D. de collat.* Et ex suo facit alienum sive commune. II. Communicationem fieri docent textus in *l. 1. 2. D. h.* & quod semel nostrum sive commune est, sine facto nostro vel socior. non desinit esse commune. *l. Id quod nostrum. 11. D. de Reg. Iur.* Unde & in *§. fin. Inst. h.* res collatæ in societatem absolute dicuntur communes. III. Operam valere pro ipsa pecunia, docet textus in *d. §. de illa. 2. Inst. h.* Vid. *Bartol. in d. l. 1. C. h.*

## EXERCITIVM XXXVI.

Resp. HENRICO TIIHE  
Buxtehuden.

*Ex tit. de contrah. Emt.*

## T H E S I S P R I M A.

Consensus de re, certo precio transferenda vel habenda facit emtionem. *pr. Inst. h.* Si autem sit dissensus vel circa corpus, vel circa precium, vel circa materiam (veluti, cum æs pro auro venit) contractus est ipso jure nullus. *l. In venditionibus. 9. pr. & §. 2. D. h. l. Quid tamen. 14. in fin. D. h.* Idem, si ab ignorante ignoranti mensa pro solidâ vendita est, cum tantum argento sit cooperta. *l. Cum ab eo. 41. §. 1. D. h.* Ratio dubitandi. I. Pignus valet, cum æs pro auro est datum, licet id fiat malâ fide. *l. 1. §. fin. D. de pign. act.* Pignoris verò causa est bonæ fidei. *§. actionum. 28. Inst. de actionib.* Unde idem in emtione quod in pignore juris est, II. In stipulationem



tionem si æs pro auro sit deductum, valet quod actum est. *l. Si id quod aurum. 22. D. de Verbor. Obligat.* Cur aliud in emtione? III. Si mensam, quam puto esse citream imprudens ac errans emero, emtio constat, & agitur in id quod interest *l. Si sterilis. 21. n. 2. D. de action. Emt.* Citrearum vero mensarum magnum fuit precium, uti patet ex Martiale: Accipe Fœlices, atlantica munera, mensas: aurea qui dederit dona, minora dabit. IV. Præstat, cum in idem corpus contrahentes consenserunt, statuere contractum subsistere, reservata læso emtori actione in id quod interest. *l. Iulianus. 13. §. 4. 5. D. de actionib. Emt. l. cum in corpus. 36. D. de acq. rer. domin.* V. Cur aliud cum pro aureo est venditum deauratum, quam si æs pro auro, mensa aurea lamina cooperta pro aurea est vendita. *l. Quod tamen. 14. junct. d. l. Cum ab eo. 41. §. 1. D. h?*

2. Licet contrahentibus sese invicem in precio circumvenire. *l. In causa. 16. §. idem 4. D. de minorib. l. 8. C. de rescind. vendit.* Licet & id quod pluris sit minoris emere, quod minoris sit, pluris vendere. *l. Item, §. 22. §. 3. D. locat. conduct.* Adde & textum in *e. pen. x. h.* Hinc regula inter mercatores recepta: sublata spe quæstus, languet mercatus. Ratio dubitandi. I. Circumventiones omni jure sunt illicitæ. *l. 1. D. de doc. mal.* II. Pugnat cum ratione naturali, est naturæ pravitas, si quid pluris veneat, quam res reverâ est; nihil tam consentaneum est Iustitiæ commutativæ ac fidei humanæ, quam ut sit æqualitas in commerciis, quæ optima fide ut vigeant publicè interest. Nec admittit regula charitatis, ut id quis alii faciat, quod sibi noller fieri. *Math. 7. v. 12.* Ista enim est lex & Prophetæ. Nemo verò vellet cariori emere, quam res valet, cur ergo id in mercatura permittitur? Habeant pro labore, periculo aliisque incommodis mercatores justum hostimentum, sed nemo ab iis lædatur: nec dolus hic alicui sit lucrosus  
simpli-



simplicitas damnosa. *l. 1. D. de del. mal. ad Thessalon. 4. v. 6. 1 Corinth. 6. 8.*

3 Iure optimo potest precii definitio conferri in arbitrium tertii: ac, si definitur æquum, valet emtio, si iniquum, valet æquæ emtio, verum per reductionem ad arbitrium viri boni, qui est iudex. *l. 127. §. 2. D. de verb. Oblig. reformatur. l. si in lege locatio- nis. 24. pr. D. locat. conducti. l. Societatem. 76. & seqq. D. pro soc. Ut autem iniquum dicatur, non opus est ut excedat duplum læsio: verum iudicis prudentiæ committendum est, ut is statuatur, an iniquum fuerit. Si verò modicus fuerit excessus, nulla fiet reformatio: Castrensis, in *l. fin. n. 2. C. h. quo facit l. Vnde si. 79. D. pro soc.* Tempus petendi hanc reformationem statuo 30. annorum: est enim hæc causa ex obligatione sive ejus sequela: actionibus autem personalibus præscribitur 30. annis. *l. sicut. 3. C. de præscript. 30. v. 40. annor. Gail. 1. Observat. 150. Costal. in l. 76. & seqq. D. pro soc.* Ratio dubitandi. I. Sive æquum sive iniquum dixerit æstimator, omnino ei definitioni esse standum, nec quæri de arbitrio viri boni statutum est. *d. l. fin. C. & §. 1. Inst. h.* Unde defendi posset, jus de reductione ad viri boni arbitrium, esse correctum in emtione & locatione. II. Reductioni non potest esse locus, nisi deceptio sit ultra duplum vel dimidium, si quidem enim ipsi contrahentes statuissent precium, tantum habet locum. *l. 2. C. de rescind. vendit.* quæ exigit læsionem ultra dimidium vel duplum. hoc verò precium, quod arbiter dicit, videtur definiri ab ipsis contrahentibus. *d. l. fin.* Deinde cum in aliquo casu lex manifesta est, oportet eam producere ad similes casus. *l. Non possunt. 12. & seq. D. de legib.* Et in uno casu lex 2. *C. de rescind. vendit.* est manifesta. Add. *l. Vnde si. 79. D. pro soc.* Vide ponell. in *l. 43. n. 19. D. de verb. Oblig.* III. Videtur ad hanc rem requiri decendium: generaliter enim omni reductioni ab arbitris, omni, appellationi decem dies sunt*



sunt dati. *l. pen. C. de recept. arbitr. Authent. hodie. C. de appellat.* à quo tempore non est recedendum in hac causa, quæ consensu geritur. vid. Fachin. 8. *Controu.* 95.

4. Potest etiam in vendentis vel ementis arbitrium simpliciter definitio precii conferri, & hoc ipsum habetur, ac si viri boni arbitrium esset electum uti in societate, ut unus ex sociis partes lucri constituat *l. Si societatem. 5. D. pro soc.* In locatione, ut dominus opus arbitretur, *l. Si in lege. 24. pr. D. locat. conduct.* In datione in dotem, ut ejus quantitas constituatur: *l. Cum post. 69. §. Gener. 4. D. de jur. dot. l. 3. C. de dot. promiss.* In operis, quas patronus arbitrabitur. *l. Si libertus. 30. D. de oper. libert.* In legatis, ut heres æstimet. *l. Si sic legatum. 75. pr. D. de legat. 1. l. fidei commissi. 11. §. 7. D. de legat. 3.* Ita quoque in hoc contractu. *l. Hac venditio. 7. D. h.* Nihil enim nolle contrahentes agere certum est: videntur ergo eam elegisse viam, ut actus valeat ac simul omnia fiant ex æquitate. *d. l. si libertus. 30. D. de oper. libertor.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. In vendentis. 13. C. h.* II. Illud constat, imperfectum esse negotium, cum emere volenti sic venditor dicit: quanti velis, quanti æquum putaveris, quanti æstimaveris, habebis emtum. *l. quod sape. 35. §. 1. D. h.* III. Stipulatio non valet in rei promittendi arbitrium collata conditione. *l. Stipulatio. 17. D. de verbor. Obligat.* Legatum in heredis voluntate non potest poni. *l. Senatus. 43. §. legatum. 2. D. de legat. 1.* Nulla promissio potest consistere, quæ ex voluntate promittentis statum capit. *l. A Titio. 108. §. 1. D. de verbor. Obligat. l. sub hac conditione. 8. D. de Obligat. & act.*

5. Valet emtio, facta hisce modis. I. Res emta sit, quanti tu eam emisti. *l. Hac venditio. 7. §. 1. D. h.* Est enim precium certum per relationem ad aliud, quod certum est. Non hic spectatur precium instrumento expressum, sed quod verè fuit promissum. *c. c.*

*C. plus*



C. *Plus valer. quod agit.* Verum evidentissimè debet à venditore probari aliud premium esse solum, quam id quod instrumento continetur. *l. Generaliter.* 13. C. *de non num. pec.* II. Res emta sit, quantum precii in arca habeo. *d. l. 7. §. 1.* vel res sit emta eo precio, siue iis nummis, quos in arca habeo. Non enim, cum de venditione agitur, distingvi potest, quoad intentionem contrahentium, quæ facit contractum. *arg. l. Non omnia. 19. D. de reb. credit.* inter quantum & quod: nec etiam verbis sed rebus impositæ sunt leges. *l. Omne. 2. C. Commun. de legat.* Nec propter nimiam verborum subtilitatem ac angustiam, latitudo voluntatis contrahentium est impedienda. *lun. in fin. C. ut action. ab hered.* In emtione, quod actum, non quod dictum est spectari oportet. *l. sed Celsus 6. n. ff. hic. vide Alberic. ac Salic. in d. l. 7. §. 1. Pinell. in l. 2. C. de resc. vendit. part. 1. rubr. 12. Bus. in l. 1. D. de permut. n. 6.* III. Res emta sit precio, quod periti rerum æstimatores, quorum unus ab emtore, alter à venditore sit eligendus, constituerint. Hanc formam mores probant. Non officit quod non sint nominati, quia debent hi, ad quos eligendos sunt contrahentes obligati, haberi pro electis: cum posito antecedente, ex quo est necessarium consequens, etiã consequens censeatur esse positum. Nic. Ever. à Midd. *loco legali à concess. antec.* ac ubi actio est, ibi præses esse videtur effectus ejusdem: cum juxta, *l. Id apud. 143. D. de verbor. signif.* habeatur id, de quo actio est. Exitus verò hic erit, si emtor vel venditor nolit eligere, ut is, qui deficit, pignoribus captis multæve indictione cogatur. ad eligendum *arg. l. non distinguemus. 32. §. si arbiter. 12. D. de h. qui arbitr. receper. §. pen. Inst. de satisfd. tutor. l. 1. §. 3. D. de inspic. vent.* vel etiam condemnetur in id quod interest actoris. *arg. l. 13. §. 1. D. de re iudicat.* Quinimò non iniquum est, ut propter contumaciam iudex peritos ejus rei eligat ac ita æstimationem decernat. Si autem periti æstimatores



res utrinque electi æstimare non nolverint, aut morte præventi non potuerint, sunt alii in eorum locum substituendi, ut effectum res habeat. Vide Bartol. & Castrenf. in l. Si merces. 25. D. locat. IV. Res tibi sit emta iusto precio. Habet enim ea res certitudinem vel habere potest, si à partibus constituentur æstimatores, vel iudex æstimet. Huc facit textus in l. Si fundus. 16. §. fin. D. de pignor. Vide Alberic. Fulgos. in d. l. 2. §. 1. D. h. V. Si generaliter convenierit de arbitrio alieno, nihil actum esse censetur. l. Si merces 25. D. locat. ubi DD. Ratio dubitandi. ad I. Satius est sequi instrumenti fidem quam alias probationes: de fide instrumenti publice constat & dubitari nequit de testimonio depositionibus non sæpè exigua est dubitatio. l. 18. C. de testib. l. 2. C. si minor. maior. si dixer. ad II. Magna est differentia inter quantum & quod illud quantitatem, hoc speciem denotat. l. Sed si certos 51. l. Si servus. 108. §. qui quinque. 10. D. de legat. 1. Precium verò consistit tantum in quantitate ac numerata pecunia §. 2. Inst. h. Deindè omninò non valet emtio, facta precio, quantum vel quod in arca habeo, cum premium debeat æquivalere rei, ac consequenter, ut æquivalens sit, oporteat esse certum. Denique non potest esse emtio, do tibi pecuniam. ut mihi Stichum aliamve rem des, si non constet de quantitate. l. fin. D. de condit. caus. dat. caus. non secut. Ville Accurs. in l. 7. §. 1. D. h. Bartol. in d. l. 108. §. 10. D. de legat. 1. Ad III. Summa est in hac specie incertitudo ratione personarum: nec enim nimis vagandum est. d. l. Si merces. 25. D. locat. l. fin. C. h. Dissensu suo unus contrahentium posset impedire, ne negotium sortiretur suum effectum. Vide Pinell. in rubr. de rest. vendit. part. 1. c. 1. n. 6. Ad IV. Oportet certam nominare personam arbitri. l. 25. D. locat. atqui hoc casu nullus est nominatus arbiter. Oportet premium esse certum §. 1. Inst. h. Nulla hoc casu precii certitudo est. Vide Bald. in d. l. fin. n. 8.

Q 9

6. Arrhæ



6. Arrhæ datio non est de essentia contractus emtionis, sed argumentum est emtionis factæ. *l. Quod sæpè. 35. D. h.* Si quidem ea fuerit data, & post convenit, ut irrita fiat emtio, dabitur actio ex emto, aut vendito ad arrham restituendam. *l. Ex emto. 11. §. is qui vina. 6. D. de act. Emt. l. Perfectam. 2. C. Quand, ab emt. lic. reced.* Si verò emtio ad effectum fuerit perducta, precio numerato ac re tradita, repetetur id actione ex emto, vel conditione quasi causa finita, aut sine causa. *d. l. Ex emt. 11. §. Is, qui vina. 6.* Si verò quis putet sibi permissum esse recedere ab emtione ritè perfecta, cum dispendium arrhæ datæ vult facere, aut paratus est eam, quam accepit, duplicatam restituere, grandi errore labitur. *l. prout quidque. 80. D. de solut. l. 1. 2. C. Quoad. lic. ab emt. reced.* Vid. *Tim. Fabr. disp. annu. 24. Thes. 2.* Ratio dubitandi. I. Licet abire tota emtione, si nondum impleta sunt, quæ utrinque præstari debuerunt. *l. sed colusus. 6. §. fin. D. h.* Si simpliciter id sit permissum, multo magis permittetur cum dispendio arrhæ. II. *Ex l. Contractus, 17. C. de fide Instrum. pr. Inst. h.*

*Ex tit. Cod. de Commerc. & mercatorib.*

7. Nobiles non amittunt nobilitatem per mercaturam, nec à mercatura arcentur. Est enim mercatura res per sese honestissima, cui & Viri Principes operam dant ac omni sæculo dederunt: eaque à jure gentium profecta est, repub. necessarium ac & utile exercitium. Ita tamen hoc temperandum est, modò sibi à fraudibus ac turpi lucro caveant, nec perniciosum reip. commercium exercent. *l. Nobiliores. 3. C. h.* non operam dent vilissimis negotiationibus. Ita habet textus in *l. Ne quis. C. de dignitatib.* Ne, quis ex ultimis negotiatoribus, vel monetariis abjectisque officiis, vel deformibus ministeriis, vel stationariis omnique officiorum facie, diversisque partibus turpi-



turpibus lucris aliqua fui dignitate pertinet, & si quis meruerit, repellatur. Ceterum, si ob nimiam paupertatem, ortam ex bellorum ac temporum iniquitate, etiam sit inter infimos negotiatores Nobilis, eundem nobilem manere, tenendum est: cum necessitas faciat licitum, quod alias est illicitum. *v. Quod non. 4. x. de Reg. iur.* Cum & ex infima mercatura quis possit honestissime vivere, ac præstet ad infima quæque officia civitatis, quæ sine probro ac vitio geri possunt, sese dimittere, quam alios mendicando onerare vel quid inhonesti perpetrare Ratio dubitandi. I. Mercatores sunt inter humiles & abjectos. *l. Humilem. 7. verb. aut eam, quæ mercimoniis publicis præfuit. D. de incest. nupt.* II. Proprium est mercatoribus mentiri, fallere. Unde *Cup. theatr. mund.* Sanctitas sodalitatis eorum est nulla alia, quam pejerare, decipere ac fraudare Proximum. Vulgare inter eos est & conveniens, hominum moribus proverbium: qui rem facere ac fortunam superare volet, oportet eum Deo dorsum obvertere, & conscientię suæ fores nonnihil latius expandere. Hæc in virum Nobilem, qui compositum jus fasque animi sanctosque recessus mentis & incoctum generoso pectus honesto amat & amare debet, cadere non possunt. III. Qui se dimittit ad vilissima, fieri non potest, quin & ipse vilissimum gerat animum. *l. Ne quis. 6. C. de dignitat.* IV. Satius est distingvere inter eos, qui per se, & qui per alios mercaturam exercent. *arg. clement. 1. verb. publice & personaliter exercentes. de vit. & honest. clericor.* Vide Tiraquell. *de nobilit. c. 23. in fin. & c. 27. n. 7.* Cujac. *in parat. C. h.*

*Ex tit. si quis alteri & c. C.*

8. Qui alteri, in cuius potestate non est, quid emit expressim, nec sibi nec alteri acquirit actionem emti, si alter non habeat ratum: non sibi, quia  
 Qq 2 hoc



hoc non est actum: non alteri, quia nemo potest alteri pacisci. *l. Multum interest. 6. vers. si verò ab initio. C. h.* Nec etiam venditori datur actio ex vendito. Non contra emitorem, quia se noluit obstringere ullo modo nec se ceu procuratorem aut negotiorum gestorem gessit: qui enim se non vult obligare, non potest conveniri. In dubio verò censeretur debet, quod se obligaverit, vel egerit tanquam procurator, aut negotiorum gestor: ne actus in totum pereat. *l. Quotiens. 12. D. de reb. dub. l. Cogi. 16. in fin. pr. D. ad SC. trebell.* Non contra alterum, quia is sese non obligavit. Itaque hic actus ipso jure erit nullus §. 3. *Inst. de jnut. stip. junct. l. Quaecunque. 11. D. de Oblig. & act.* qua sc. solus contractus spectatur. Cæterum, si ipsi emitore vel alteri ex vi prioris conventionis sit res tradita, is fiet dominus, cui tradita est. *d. l. Multum. 6. in fin.* Semper enim rem tenens in causa domini est potior, & in persona ejus, cui res traditur, confirmatur venditio. Si quis sibi & alteri fundum emerit, inanem actum non gerit, sed persona alterius ceu supervacua est addita: sic ut emptio in solidum consistat in persona emitore. *l. Fundus. 64. D. h. ne venditor invitatus incidat in communionem cum alio. l. Si non sortem. 26. §. si centum. 4. D. de condit. indeb.* ac debet sibi imputare Emtor, cur alterius personam adiecerit. Si procurator emerit, non acquirit directo Domino actionem empti, sed is ad tradendum debet vel ipse agere, vel actionem suam mandare Domino. *l. cum per eos. 7. C. h.* Id intellige, si sibi emerit verbis, licet id egerit eo affectu, ut negotium Domino suo gereretur. *d. l. Cum per eos* Sin autem nuncius emerit, domino dabitur actio sine ulla cessione. *l. fin. C. h.* Est enim nuncius epistolæ loco *d. l. final. l. Qui aatem. 14. §. fin. & l. sequens. D. de constit. pecun. l. 2. D. de pact.* Ratio dubitandi. I. Certum quidem est, quod extraneus non possit alteri obligationem acquirere, ut dictum supra. *ad Tit*



*Tit. per quas person. acquir.* verum æquum est, ut cum alter, cui res emta est, non vult probare contractum, teneatur is, qui emit: dum enim alteri emit, debet hoc præstare, ut alter ratum habeat, ne venditor fraudetur ac eludatur, quippe qui negotium alteri gerit absenti ac ignorant, valide obligatur ei, cum quo contrahit. Ita & defensor, qui nullum habet mandatum, suo periculo rem omnem habet. *l. 4. D. de re indicat.* Nec opitulabitur ementi, quod sibi non emerit, vel emere noluerit: cum, si contractus non confirmetur ab eo, cui emtio est facta, debeat emtor conveniri in id quod venditoris interest. Vti venditor, cum rem non præstat quod ab alio evincatur, convenitur in id quod interest, *l. 1. D. de act. Emr.* idem & præstabit emtor, si ex alterius facto contractus suo effectui destituatur. II. Male videtur esse dictum, quod is, qui alteri emit, si post possessio ei tradatur, fiat dominus rei, cum sibi non emerit, ac emtio ratione suæ personæ planè inutilis fuerit: unde regulæ juris hic obstant, ex inutili fundamento nihil potest sequi, & quod ab initio vitiosum est, tractu temporis non convalescit. *l. 29. l. 201. D. de reg. jur. c. 18. eod. in 6. l. 83. §. 5. D. de verb. Obligat. l. 19 D. de appellat.* III. Cum quis sibi & alteri emit, pro parte tantum dimidia valebit contractus, uti manifestè respondetur in *l. si mihi 110. D. de verbor. Obligat.* IV. Cur aliud in procuratore, quam in nuncio, cum & nuncius ex mandato agat uti procurator?

9. Qui sibi emit reverâ, alterius nomine dicis causâ addito, sibi acquirit actionem emti ac dominium, si res sit tradita, licet & instrumentis alterius nomen sit insertum. *l. Quamvis. 4. & 2. seqq. C. h.* Plus enim valet veritas, quam fictio. Qui pecunia aliena aut emit aut solvit rem sibi reverâ emtam & actionem sibi ex emto & dominium post traditionem consequitur: sive emerit uxor mariti pecunia. *l. 1. sive maritus*

Qq 3

uxoris



uxoris. *l. 5. sive filius matris. l. 3. C. h.* Ratio dubitandi. I. Oportet absolute scripturæ sive instrumenti tenorem, non ejus, quod extra id gestum esse narratur, sequi. *l. fin. verb. si ipse per ejusmodi scripturam confessus fuerit &c.* Non esse aliud inspicendum, nisi hoc quod inscripserit: neque enim sic homo simplex (imò magis stultus) invenitur, ut in publico inventario contra se scribi aliquid patiatur. *C. Arbit. tutel.* Imputet sibi, quod alienum nomen usurpaverit & in contractu perficiendo & instrumenti conceptione. Hac ratione multæ fraudes possunt committi, si fides instrumentis denegaretur. Si dicat, se ejus, quod emit, possessionem à venditore esse nactum, nihil id pro eo faciet: cum contra eum militet præsumptio, quod ad ministerium illius, cujus nomen est instrumento inferum, traditionem sibi fieri curaverit. II. Res ejus esse debet, cujus est pecunia, uti id multis juris textibus probatur. *l. Si ut proponis. 8. C. de rei vindicat. l. Si curator. 3. C. arbitr. tutel. l. Res. 54. D. de jur. dot. l. uxor. § 5. D. de donat. int. vir. & uxor. arg. l. Orphanotrophos. 31. C. de Episc. & cleric.*

*Ex tit. de pact. int. Emptor & vendit. compos.*

10. Ex pacto de retrovendendo datur actio tantum personalis ex vendito, vel præscriptis verbis. *l. Si fundus. 2. C. h.* uti & similibus casibus accidit, ut utraque hac actione possit agi. *l. Labeo. 50. D. de contrah. Empt. l. Si convenit. 6. D. de rescind. vendit.* vel etiam aliæ possint concurrere. Nec in rem agi potest contra possessorem, cum ex obligatione non affectetur res, sed tantum persona obstringatur ad aliquid dandum, faciendum aut præstandum. *l. obligationum. 3. D. de obligat. & action. ac consequenter, si res ad alium ab emptore fuerit translata, non poterit offerri ei precium, sed ab eo actio contra emptorem in id quod interest instituetur. l. 1. D. de act. Empt.*  
vide



Vide Gayl. 2. Obs. 16. Hartmann. Pistor. 1. quest. 21. n. 7. Ratio dubitandi. I. Actio præscriptis verbis non habet locum cum datur actio ex vendito; quia illa tunc intentatur, cum omnes actiones ordinariæ deficiunt. l. 1. 2. 3. D. de prescript. verb. II. Omnino agatur contra tertium, quia res cum omni causa ac onere transit ad alium. l. 12. C. de distract. pign. l. alienatio. 67. D. de contr. Empt. l. Et post litem. 12. §. 2. D. famil. erc. III. Responsum est, sub hac conditione ac lege distractam rem vindicari posse. l. Si cum venderet. 13. D. de pign. action. Quæ pacta traditionibus adiiciuntur, firma sunt ac servanda. l. 48. D. de pact. Nec ferendum est, cum venditor, qui non alia lege rem suam transferre voluit, nisi tali fretus conventionem, aliquam captionem ex varia pari eum interpretatione. l. fin. C. h. V. Res restitutioni subjectæ non possunt vendi. nov. 39. c. 1. Vid. Tiraquell. de retr. Conv. §. 1. gl. 7. n. 6. 7.

11. Ius redimendi, licet nulla sit mentio heredum facta in pacto, etiam datur heredibus; quia omnes ex contractu actiones regulariter, cum sint rei persecutoriæ, & heredibus & contra heredes competunt. l. veteris. 13. C. de contrah. & committend. stip. §. 1. Inst. de perpet. ac temporal. action. Ratio dubitandi. I. Quæ facti sunt, non transeunt ad heredes. l. Cum heredes. 23. l. Qui universas. 30. §. 5. D. de acq. vel amitt. poss. Facti autem est redimere, offerre precium. II. Cum conditio est implenda, non admittitur heres ad implendam eam. sive sit ultima voluntas. l. Cum ita datur. 94. D. de condit. & demonit. sive conventio l. Centesimis. 46. §. pen. l. Qui Roma. 122. §. Agerint. D. de verbor. oblig. III. Opus fuit in d. l. Si fundus. 2. C. h. ut fieret mentio heredum specialis. Vid. Donnell. in d. l. 2. num. 11. & seq.

12. Si unus ex pluribus heredibus venditoris redimere velit partem suam, & precii partem offerat, non est audiendus, si quidem emptor partem redimi

Qq 4

nolir.



nolit, sed totum velit. Totum emit emtor, ergo & totum redimendum est: nec enim defunctus potuisset partem redimere, & per heredes conditio obligationis non est mutanda. *l. Stipulationum. 2. §. Ex his. 2. vers. non enim D. de verbor. obligat. Add. l. 78. D. de cont. Empt.* Nec etiam potest restitutio rei inter heredes dividi: cum divisio fiat cum injuria alterius, *arg. l. stipulationum alia. 5. §. fin. D. de verbor. obligat.* Injuria vero infertur emtori, si cogatur. I. admittere plures, qui cum ipso particulatim agent, cum cum uno contraxerit. *l. 1. §. fin. l. 2. D. de exercitor. 2. invitus esse cum alio in communione. l. Si non sortem, 26. §. Centum, 4. vers. nec nemo. D. de condit. indeb.* Rursus, si unus reliquorum coheredum & suo nomine totum velit redimere, & à reliquis heredib. non habeat mandatum, is similiter non audietur, si emtor partem retinere velit. Non enim unus ex heredibus plus agendo consequi potest quam suum: ac ubi non est actio in totum parata, ibi nec in totum fit condemnatio. Similiter, si plures sint venditores, qui uno contractu, uno precio, simul totum vendiderunt, jus dicetur: nec potest obtinere rem totam unus, licet sanildare sit paratus de parte danda socio si is quoque voluerit suam partem redimere; sed eliger emtor, utrum totam rem an partem velit dimittere. Vide Donell. *in d. l. Si fundus. 2. C. de h. n. 15. 16.* Ratio dubitandi. I. Ipso jure nomina dividuntur inter heredes. *l. Ea qua. 6. C. famil. Erise.* Nec tantum actiones activæ sed & passivæ *l. 1. C. si cert. petat.* Hanc vero actionem ad nomina pertinere, nemini dubium esse potest. Et huic regulæ standum est, donec de exceptione doceatur. II. Respondetur in *l. eadem. 4. §. fin. D. de verbor. Oblig.* Si quis stipulatus duplam decesserit relictis pluribus heredibus, unusquisque pro sua parte habebit actionem. Idem & in aliis causarum figuris docet ibi Ictus esse receptum. III. Præstat contra emtorem, cum textum nullum habeamus liquidum, quo



quo sententia nostra probetur, pro heredibus respondere: cum heredibus nihil imputari possit, quia incidunt in contractum: emptori vero objici possit, quod, cum sibi non caverit ne unus ex heredibus partem redimeret, cum cavere potuerit, nihil obijcere possit heredi, qui partem vult redimere. *arg. l. Qui cum alio. 19 D. de Reg. Iur.* IV. Iustissimo jure unus ex heredibus potest totum redimere etiam sine mandato, modò reliqui redimere nolint. 1. Quia conjunctis personis sine mandato licet agere. *l. 35. D. de procurat.* ac si haberent mandatum. 2. Quia in heredibus est jus accrescendi, ut non petentium partes petentibus cedunt. *l. un. C. Quando non petant. part.* & absurdum est, jus, quod defuncto in solidum competiit, non competere uni ex heredibus, cum reliqui nolint agere vel jure suo uti. V. Ineptum omninò est, ut utroque casu, si heres unus vel partem, vel totum repetat, emptori detur electio, quam sibi non est pactus, & habeat facultatem, si velit rem totam, si aliter velit, partem retinendi: heredis verò jus sit incertum. Id iniquum esse censetur. *l. 3. in fin. D. mandat.* V. Cum plures ejusdem rei domini eam vendunt, singuli suas partes vendunt revera: partium ergo singulis suarum danda est redemptio.

13. Si minor rem emerit immobilem sub pacto de retrovendendo, cum post venditor vult redimere, nullumque decretum judicis accessit ad contractum, tam obligatus est ac agi potest contra eum, ac si major esset: cum enim non est manifesta circumscriptio vel læsio, Prætor sese non potest interponere. *l. Quod si minor. 24. §. 1. D. de minorib.* Vide Pinell. in *l. 1. C. de bon. matern. part. 3. n. 53.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. 1. §. fin. & l. seq. D. de reb. cor. qui sub tutel.* II. Ex *l. Si ad resolvendam. 7. C. de præd. & al. reb. minor.* III. Redemptio est nova emptio, quæ fit postquam minor est dominus factus: at res immo bilis minoris emi nequit absque decreto. *l. Si quidem. 11. C. de præd.*



& al. reb. minor. Vide Fach, 2. Controv. 3. post Alber, Menoch. Alciat. Accurf.

14. Ius redimendi, uti ad heredes transmittitur, ita & cedi potest; omnes enim actiones rei persecutoriae quæque personam non afficiunt, cedi queunt. 2. 2. D. & C. de hered. vel act. vendit. Vide Castrenf. conf. 1. lib. 2. Ratio dubitandi. I. Ius retrahendi ex jure sanguinis, vel ex jure confinii non potest cedi, ergò nec hoc jus. II. Redemptio sive ejus jus non rei sed personæ cohæret: parit enim actionem in personam, ac datur propterea, quia regulariter venditor sub pacto de redimendo absolute eam amittere & alienare non vult, quia affectionem in rem habet. III. Ius ad restituendum non potest cedi. l. Si mulier. 59. §. Ex asse. 1. D. de jur. dot. Ergò nec jus redimendi, quia ad restitutionem rei paratum est. Vide Ruin. lib. 1. conf. 72.

15. Potest ac debet omninò cogi Emtor ad revendendum, licet velit præstare id quod interest. Berlich. concl. 2. n. 38. part. 2. & si nolit premium quod præstari debet, recipere oblatum, id integrum consignandum ac deponendum est. l. si à re. 7. C. h. Fides enim data est liberanda. Nec redit ipso jure dominium ad venditorem post oblationem plenè factam sed movenda est actio personalis ex vendito vel præscriptis verbis. l. si fundus. 2. C. h. Nam traditionibus, non pactis transferuntur rerum dominia, l. 20. C. de pact. Sed hoc, nisi sibi venditor reservaverit dominium. Ratio dubitandi. I. Retrovendere est facti; ad factum liberatur, si facere nolit, obligatus præstatione ejus quod interest. l. 13. §. 1. D. de re judic. II. Imò dominium ipso jure redit, quia emtio prior pro infecta habetur & res inempta fit: & cum venditor antè fuit dominus, videtur quasi dominus mansisse. III. Respondetur in l. Si, cum venderet. 13. D. de pign. act. dominium mansisse, vindicationem dari. IV. Ex l. voluntate. 10. §. fin. D. Quib. mod. pign. solv. V. Et



V. Est in potestate venditoris rem petere, ac ita non videtur dominium aliter translatum, quam sub conditione revocandi dominium. Itaque, postquam venditor obtulit precium, redit res in dominium venditoris ac emtor precariam tantum videtur habuisse possessionem. *arg. l. Id apud, 143. D. de verbor. signif.* V. Emphyteuta ipso jure amittit dominum utile idque transit in directum dominum ( licet & nulla ei sit facta traditio ) simul ac dominus voluerit jure suo uti ob non solutam intra triennium pensionem. *l. 2. C. de iur. Emphyt.* Cur non emtor hoc casu?

VI. In lege coministoria datur vindictio. *l. Commisforie. 4. C. b.* Cur non in hac lege? Vide Tiraquell. *de retract. convent. §. 1. gloss. 1. n. 1.*

16. Fructus, percepti ante oblationem precii ac moram, pertinent ad emtorem: quia is interim dominus est, & ad dominium fructus pertinent jure dominii. Fructus extantes in re, qui sunt ultimo anno percipiendi, pro rata temporis inter venditorem ac emtorem dividendi sunt, ne sit in potestate calumniosa venditoris damno emtoris afficere. Pone: maturis fructibus, & summa agri ubertate, venit venditor ad redimendum, cum per multos retro annos ex lue, vi tempestatis, aut cæli aliquo vitio aut incurfu hostium nulli fructus percipi potuerint: si quidem eo casu teneretur omnes maturos fructus præstare redimenti emtor, magnam pateretur jacturam. Nihil omnino tam conveniens est justitiæ, quam ut æqualitas inter omnes servetur. Hinc respondet Paulus, vix convenire bonæ fidei, ut ei pacto stetur, quod alteri sit capiosum. *l. Si id, quod. 7. §. 1. in fin. D. de rescind. vendit.* Accedunt textus, in *l. de divisione. §. 1. fructus. 7. §. 1. D. solut. matrim.* Quibus adde, quod prætereà sint emtori refundendi summus, cum in rem tum in fructus facti, per *d. l. fructus. 7. pr. l. §. 1. D. famil. ercisc.* In rem quidem ne locupletetur cum jactura emtoris venditor. *arg. l. in fundo.*

38. D. de



38. D. de rei vindic. Nec etiam tenetur emtor prius dimittere possessionem, quam sumtus ei sint autè refusi. *arg. l. domos. 58. D. de legat. I. l. intra utile 39. D. de minorib. l. colonus. 61. pr. D. locat. l. sumtus. 48. D. de rei vindicat. Vid. Tessaure. decis. pedem. 56. Tiraquell. de retract. conv. §. 5. gloss. 4. n. 5. Ratio dubitandi. I. Qui emit fundum, eum nanciscitur cum omnibus fructibus, nec habetur ratio impensarum, quæ vel in fructus vel in rem sunt factæ l. 13. §. 10. §. 18. p. l. pen. C. de alt. Emt. Ergo & is, qui redimit. II. Emtor, si conqueratur de injuria ob sterilitatē priorum annorum, id casui fortuito acceptum ferat; hunc nemo præstat. l. Que fortuitis. 6. C. de pign. act. ac suæ facilitati, quod ita contraxerit: quinimò & ob ea venditoris commoda minori precio antè ipse emerat, vel debuerat emergere. Berlich. 2. concl. 1. n. 6. aut aliter pacisci. III. Fundum sequuntur omnes fructus. Fundum restituere tenetur emtor, ergo & omnem causam & fructus. l. In condemnatione. 137. §. 1. D. de regul. Iur. l. videamus. 38. §. 4. D. de usur. IV. In specie d. l. si fundus. 2. C. h. docetur, fructus ab oblato- re precii esse restituendos. V. Usufructu finito omnes fructus etiam maturi ad dominum spectant. §. 36. Inst. de ver. divis. Ergo & hac causa finitâ. VI. Pertinent ad eum, qui dominus est factus, vel jus habet, ut dominus fiat, omnes fructus, licet pars maxima anni præterierit. l. Herennius. 42. D. de usur. VII. Sumtus in rem facti non sunt restituendi, quia eos fecit emtor sciens in re aliena, vel quam scire poterat à se avocari posse §. 30. in fin. Inst. de ver. divis. Vide Alex. in l. 122. D. de verb. Oblig.*

17. Ius redimendi, simpliciter venditori ex pacto quæsitum, tollitur triginta annis. Omnes enim actiones personales eo tempore extinguuntur. l. sicut. 3. C. de pres. 30. v. 40. annor. Vid. Tiraquell. de retract. convert. §. 1. gloss. 2. nisi adeò late sint concepta verba, ut probabile sit partes etiam cogitasse de ampli-

or



ori tempore. Ratio dubitandi. I. Redimere, offerre precium est facti siue meræ facultatis; ergo nequit præscriptione tolli; quia res meræ facultatis non usucapiuntur aut præscriptioni sunt obnoxia. *arg. l. 2. D. de via public. Gail. 2. Observ. 18. n. 4. Cujac. in parat. C. de præsc. 30. ann. II. Mala fide possidet Emtor, quare nunquam præscribet. c. fin. x. de præscript. III. Alteri possidet Emtor, non absolute sibi: possidet enim venditori, ut, si velit, is possit rem habere, & eam possessionis causam emtor non potest sibi immutare, ac præscriptionem allegare Vide Myns. 1. obs. 16. Gail. 2. Observ. 18. Moller. 3. sem. st. 9.*

18. Oportet omne precium offerri, antequam intentur actio ex vendito vel præscriptis verbis ad redimendum. *d. l. si fundus. 2. C. h. lunct. l. 13. §. 8. D. de act. Emt. Nemo partem recipere tenetur. d. l. Quid ergo, si pars precii ante diem, ad quem redemptio erat concessa, sit numerata, & venditor reliquum offerat non multo post, emtorque nullum ex ea re sit passus damnum? non impediatur redemptio, *arg. l. si ita quis. 135. §. Seja. D. de verb. obligat. Id omnino est æquius. videtur enim emtor, recipiendo partem, consentire in redemptionem. Huc faciunt textus in l. Item, si filius. 7. §. pen. D. ad SC. macedon. l. commissoria. 4. C. h. l. si creditor. 2. C. de iur. dom. impet. Vid. Fachin. 2. Controv. 4. Ratio dubitandi. I. Nemo potest ex contractu agere, nisi eum ab omni parte impleverit. *d. l. 12. §. 8. D. de act. Emt. At, qui partem non solvit, non perfecte solvit: quia totum tunc demum sum consecutus, cum nulla pars est penes alium. l. Rectè. 25. D. de verbor. signif. II. Cum dies cum pæna est obligationi additus, non datur moræ purgatio. l. Traiectitia. 23. D. de verbor. Oblig. III. Nihil huc facit *d. l. 135. §. Seja.* quia de alio casu ibi agitur & à separatis non rectè inferitur. Vide Cagnol. in *d. l. si fundus. 2. C. h. n. 162.****

19. Qui retrahit secundum mores, ex jure sanguinis



guinis vel confinii vel simili, cogitur offerre ac realiter solvere precium, quod extraneus reverâ pro re sibi vendita promisit, quamvis modum justum id excedat. Ita antiquior colonus in locatione prædiorum civilium præfertur, si augmenta ab aliis oblata præstare velit. *l. pon. & fin. C. de locat. prædior. civil.* Ita Dominus in emphytenfi extraneo est superior, dummodo precium exsolvat, quod alii offerunt. *l. fin. C. de jur. emphyt.* Nec enim privilegium retrahendi debet incommodum ac injuriam inferre venditori. Adde *c. potuit. ult. versic. Ecclesia primitus requisita*, eique nunciato quantum sibi ab aliis offertur. *x. de loc. cond. l. prætor. ait. 9. §. In eum. 6. versic. ceterum. D. de reb. auth. iud. possid.* Vide Bald. in *l. 2. C. de rescind. vendit. col. ult. n. 63.* Vide Salicet. in *l. Dudum. 14. C. de contrah. emt.* Imol. Alexand. Socin. in *l. 122. §. 3. D. de verbor. Obligat.* Ratio dubitandi. I. Precia rerum non ex hujus vel illius affectione sunt æstimanda, sed ex communi utilitate hominum. *l. precia rerum. 63. D. ad l. Falcid. l. 33. D. ad l. Aquilian.* II. Beneficium indultum non debet reddi inutile ex alterius facto; non enim ea, quæ publica lege constituta sunt, privatorum pactioibus possunt censerî vel mutari. *l. fin. D. de suis & legit. l. Ius. publicum. 38. D. de pact.* Nec lex dat beneficium, nisi & simul legitimum ad id det aditum sine damno. Beneficium qui dat cum damno, non benefacit sed nocet. III. Si permitteretur venditori exigere precium immodicum, quod promissum est, fraudes perpetuo fierent: malitiis autem non est indulgendum. IV. Non potest conqueri venditor de injuria, si justum percipiat precium. Suum enim cuique est tribuendum. *§. 3. Inst. de just. & jur.* Quod superfluum est, ex peccato est. V. Ubique condemnantur actus, quos calor licitantis ultra modum inflat. *l. Locatio. 9. D. de publican. & vestig.* V. Tunc admittitur extraneus atque animosus licitator ad rem emendam, cum justum precium nolunt qui



qui retrahere possunt, offerre. *l. ad officium. 3. C. Comm. divid. VII.* Quoties lex de re vendenda necessitatem imponit, justum precium dari vult. *l. si cui legetur. 49. §. meminisse. 8. D. de legat. 1. l. Cum quasi. 30. §. si plures. 6. & l. seq. §. si is, cujus. 4. D. de fideicommiss. libertat. l. Item. veniunt. 20. §. fin. D. de petit. heredit. Vide Angel. Raphael. Guman. Paul. Castrenf. Iason. in d. l. 122. §. 3. D. de verb. Obligar. Gail. 2. Observ. 19. n. 7. & 8.*

20. Si prædium in remotiorem consanguineum fuerit alienatum, æquè potest retrahi à proximior: quia jus retractus sequitur naturam successionis ab intestato. Tiraquell. *de retr. lignag. §. 1. gloss. 9. n. 81. post. princip.* at in successione proximior excludit remotiorem. *nov. 118. C. 3. Tiraquell. de Retr. lign. §. 11. gloss. 6. verb. fil est plus proche. n. 6. 7. 14. 15. 16. Becr. decis. 76. n. 7. vers. quamvis.* Ratio dubitandi. I. Consideratur, ut res maneat in familia: non verò ex ea exit, licet in remotiorem res sit translata, *l. unum ex familia. 67. §. 1. D. de legat. 2. l. is qui cum plures. 34. D. de legat. 3.* II. Fortius ligant duo vincula quam unum. *§. 2. Inst. de adopt.* Itaque cum remotior & sanguine sit junctus & sibi per contractum vigilaverit. debet is superior esse eo, qui tantum jus sanguinis allegare potest.

21. Si ita sint pacti contrahentes in venditione. ut nisi placuerit, res redhibeatur, ac nihil de tempore sit dictum, poterit Emtor redhibere intra sexaginta dies utiles, post non, *l. Quod si nolit. 31. §. si quid ita venierit. 22. D. de edil. Edict.* Ratio dubitandi. I. Tempus non est modus finiendæ obligationis. *l. Obligationum. 44. §. 1. versic. ad diem. D. de obligat. & act.* Sui enim naturâ omnis obligatio perpetuatur. *§. At si ita. 3. Inst. de verbor. obligat.* Itaque perpetuo poterit redhibere emtor. II. Videtur, cum tempus non ad est jectum, præsentidie, id est, in continenti oportere emtorem indicare an displiceat: non enim,  
cum



cum dies est omittus obligatio aut solutio differtur.  
*l. in omnibus. 14. D. de reg. iur.*

22. Nemo paciscendo efficere potest, ne vicino invito prædium quis suum alienet. *l. pen. D. de pact. scil: ut alienatio absolute impediatur. Ratio dubitandi. I. Ex l. Si creditor. 7. §. final. D. de distract. pignor. II. Ex l. fin. C. h. III. Ex l. Ea lege 3. C. de condict. ob caus. dator. IV. Ex l. Ea quidem 5. C. si mancip. ita fuer. alienat.*

*Ex tit. de addict. in diem.*

23. Purè vendito & in diem addicto fundo, si melior conditio sit allata, rem pignori esse desinere, si emtor eum pignori dederit, constat ex *l. ubi autem. 4. §. sed & Marcellus. 3. D. h. l. si res distracta. 3. D. Quib. mod. pign. solv. l. 31. D. de pignorib.* Ratio dubitandi. I. Cum ita res est distracta, nisi emtori displicuisset, pignus non finitur: *d. l. Si res distracta. 3. in fin.* Quæ diversitas est inter hanc & priorem speciem? II. Ius tertio in re quæsitum non potest adimi per pactiones aliorum: atqui tertio, sc. creditori emtoris, est jus pignoris quæsitum, cum emtor esset dominus pignoris. *d. l. ubi autem. §. sed & Marcellus in fin.* id itaque ei auferri nequit per pactum inter emtorem & venditorem; ac magis ipsi hoc jus salvum manet, quia pignus constituit jus in re, pacta verò in venditionibus tantum jus in personam. Huc facit textus in *l. intelligere. 2. C. de luit pignor.* qui docet, vincula pignoris durare obligatione personali submotâ: hoc est, licet emtor ex contractu suo propter pactum non possit agere, tamen durat pignus.

24. Necessè habet venditor, meliori conditione allatâ, emtorem priorem certiores facere, ut, si alius quid adiciat, & ipse adicere possit. *l. necesse. 8. D. h.* Ratio dubitandi. I. Obstat formula addictionis in diem, quæ est in *l. 1. D. h.* Hæc exigit, ut, si non



non fuerit melior conditio oblata, emptio pure inita resolvatur; cum itaque offertur melior conditio, jus prioris absolutè est sublatum, ac consequenter is prior nihil habet, quod opponat. II. Cum & possit venditor abiicere meliorem conditionem, vel amplecti, aut rejicere priorem emptorem. *l. Sabinus. 9. D. h.* frustra sit priori denunciatio. III. Cum in favorem venditoris hoc pactum sit adjectum. *d. l. Sabinus. 9.* non debet retorqueri in ejus odium. *l. Quod favore. 6. C. de legib.* Retorqueretur verò, si ipsi magis conducere post adiciens rem addicere. Multum enim interest, utrum cum homine bono, an cum rixoso vel difficili res sit venditori. Quamdiu emptio non est plenè perfecta, servanda est emptori sua libertas contrahendi cum quo velit.

25. Pure fundo in diem addicto, fructus sive omnes adjectiones cedunt emptori, isque periculum rei sustinebit. *l. Quotiens 2. in fin. D. h.* Verum, si melior conditio adferatur, restituendi sunt venditori. *l. Item quod dictum est. 6. D. h.* venditorque restituet ea, quæ sunt erogata interim ab emptore. *l. Imperator. 16. D. h.* Ratio dubitandi. I. Non benè hæc cohærent; respondetur, quod emptor lucretur fructus in *d. l. 2. § fin. & in d. l. 6. 16.* quod teneatur reddere. Lucrari enim hoc quis dicitur, cujus nomen licet locupletior sit factus, non potest actio justitui. *l. 4. §. 2. D. finium reg. junct. §. 35. Inst. de rer. div. f.* II. Iniquum est, emptorem teneri fructus restituere, cum interim sit verus dominus. *l. 4. §. 3. D. h.* habeatque actionem in rem. *l. 41. D. de rei vindic.* ac periculum ipsius rei sustineat: cum periculum immensam possit adferre jacturam. III. Non debent fructus restitui venditori, sed post adiciens, quia in locum prioris emptoris succedit. Qui enim in alterius locum succedit, is ejusdem jure uti debet. *l. Qui. 177. D. de reg. Jur.* Prior verò emptor retinuisse fructus. *d. l. 6. pr. D. h.*



*Ex tit. de l. Commissoria.*

26. Ad eum, qui lege commissoria fundum vendit, dominium ipso jure redit, simulac legem commissoriam inceperit exercere, *l. Commissoria. 4. C. de pact. inter emtor. & venditor. compos.* Res enim finemta, ac si nulla fuisset facta venditio, ac fundamentum traditionis ac causa, ex qua sub conditione fuit translatum dominium, in totum tollitur; & sic consequenter dominium, *l. Nunquam. 31. D. de acq. rer. domin.* Ratio dubitandi. I. Ex *l. Qui ea. 3. C. eod.* ubi negatur rei vindicatio. II. Ex *l. Si à re. 7. C. eod.* Ubi ab eotempore, quo lex commissoria effectum suum habere poterat, rei venditæ manet emtor dominus. III. Non potest ex pacto redire dominium, cum non pactis sed traditionibus rerum dominia transeant. *l. 20. C. de pact. l. 58. D. eod.* IV. Datur actio ex vendito. *l. si fundus 4. pr. D. h. quæ est in personam,* ergo non est dominus venditor; quia alias vindicaret. Huc facit. *l. Si fundus. 2. C. de pact. int. emt. & vend. compos.*

## EXERCITIVM XXXVII.

Resp. PAULO WEYTENS,  
Lugd. Batav.

*Ex tit. de hered. vel act. vendit.*

## T H E S I S P R I M A.

**I**Nemtorem hereditatis non transit jus accrescendi: ea enim quantitas hereditatis venditæ spectanda est, quæ fuit tempore contractus, *l. venditor. 2. §. 1. in fin. D. h. (facit huc l. Rutilia. 69. D. de contrah. Emt.)* non alia, de qua tempore venditionis non constabat, *d. l. In lege. in fin. D. eod.* Ac jus accrescendi non est



est hereditatis sive rerum hereditariarum, sed additionis, ac adeuntis heredis, qui, licet vendiderit, manet æquè heres; ita ut creditores, licet ita sint pacti heres ac emtor, non possint convenire emtorem nolentem. *l. Ratio. 2. C. h. vide Gomez. 1. variar. resolut. c. 10. de jur. accresc. n. 44. Cujac. 12. Observ. 13. Fachin. 10. Controv. 3.* Hæc vero ita accipi oportet, nisi sit amplitudo verborum talis, ut de jure accrescendi partes cogitasse sit probabile. Ratio dubitandi. I. Portio portioni accrescit, non personæ. *l. Si Titio. 33. D. de usuf.* II. Fideicommissario cedit, quod accrescit. *l. Papintanur. 43. D. ad Sc. Trebell.* III. Qui rem non habet, ei nihil accrescit. *l. Si totam. 83. D. de acq. vel omitt. hered.* IV. Verba in *d. l. venditor. 2. pr. & §. non solum. 4. D. h.* adeò sunt perspicua ut nemo debeat dubitare. V. Venditor vicem heredis obtinet. *d. l. venditor. §. Cum quis. 18.* VI. Beneficium venditoris, licet post accepit, prodest emtori. *l. Emtori. 6. D. h. vide Duaren. de jur. accresc. lib. 2. c. 3. Robert. 3. anim. 12. Arum. Exercit. 14. Thes. 7.*

2. Qui nomen distraxit, locupletem esse debitorem non debet præstare, sed esse debitorem, *l. Si nomen. 4. & seq. D. h. l. cum ea. 68. §. . D. de Eviction.* Idem obtinet, si sciens siue ignorans debitum receperit, per rationem ex *l. Qui cum alio. 19. D. de reg. Jur.* Exceptio est. 1. si dolus sit commissus. *l. Si plura. 74. §. fin. D. de Evict.* 2. si cessionarius justissima facti ignorantia ex facto venditoris, licet dolum is non adhibuerit, lapsus fuerit. *l. Si cum dotem. 22. §. si mulier. 2. D. solut. matrimon. l. 3. 9. D. de jur. & fact. ignor.* vide Costal. in *l. 4. D. h.* Ratio dubitandi. I. Qui cedit, cum effectu debet cedere, quia verba cum effectu sunt accipienda. Cum effectu autem non cedit, qui inanem actionem transfert. *l. 6. D. de dol. mal.* II. Cum venditor rem vitiosam etiam ignorans teneatur recipere. *l. 1. §. 2. D. de edil. Edict. cur*

R r 2

non



non & actionem quæ est cessa sine efficacia? III. Facti ignorantia nunquam potest prodest emtori, quia ejus erat inquirere in conditionem debitoris.

*Ex tit. Cod. de reb. alien. non alien. &c.*

3. Prohibitio alienationis à lege, testatore aut iudice facta, impedit alienationem, adeo ut alienatio ipso jure non teneat ac nihil transeat ad e mentem. Quæ verò pacto sunt prohibita alienari, etiam non possunt vendi, quâ spectatur persona venditoris: Cæterum si sint translata ad emtorem fraudis ignarum, nulla datur actio adversus emtorem, qui ex traditione factus est dominus. *l. Quotiens. 15. C. de Rei vind.* sed in id quod interest, adversus venditorem, & aliquando accusatio contra eundem ob stellionatum. *l. 3. §. 1. D. de stellion. vel publicum iudicium falsi. l. Qui duobus. 21. D. de l. Cornel. de fals.* Ratio dubitandi. I. Non est minor potestas conventionis, quam testatoris: Imò fortius ligat conventio, quæ duorum habet voluntatem, *l. 31. D. de oblig. & action.* quam testamenti tum, in quo unius est declaratio. II. Hac ratione conceditur venditori, ut fidem violet, atque possit, (pessimo sanè exemplo) fraudare emtorem eique jus quæsitum adimere,

*Ex tit. C. de rescindend. vendit.*

4. Ius legis secunde. *C. de rescind. vendit.* Veteribus Iuris, ex quorum scriptis libri Pandectarum sunt desumpti, fuit incognitum. Nullo enim textu id probari potest. Vide Pinell. *in d. l. 2. p. 1. c. 1. n. 12.* Donell. *n. 3.* Ratio dubitandi. I. Non est credibile æquissimos juris authores admisisse, ut enormis esset in precio læsio. Cum & legibus pandectarum sit comprehensum, ob minimam causam læsionis, res  
inemptas



Inemptas fieri non posse. *l. Res bona fide, 54. D. de contrah. emtion.* Dolum in & ex re esse, si quis enormiter sit latus. *l. Si quis cum aliter, 36. D. de verbor. obligat.*  
 III. Non datur species in libris Pandectarum, qua deceptus ultra dimidium possit cogi ut satis faciat contractui. III. Contrarium docent textus in *l. 1. §. fin. junct. l. 2. D. deposit. l. si duos servos, 47. D. de eviction. l. lucius, 38. D. Famil. ercisc. l. iure, 6. §. 2. l. 12. §. 1. D. de jur. dot. I V.* Datur actio quanti minoris, si res non sit digna precio, quo erat vendita. *l. Quotiens, 61. D. de edil. Edict.* Vide Duaren. *1. d. sp. anniv. c. 6. in f.*  
 5. Tam in emtore locum habet *d. l. 2.* quam in venditore. Est enim eadem ratio humanitatis, quæ sola jus. *d. l. 2.* suavit, in utroque contrahente: & in correlatis idem jus esse oportet. *l. Cum Emtoris, 5. D. de resc. vendit. l. Si cum dies, 22. §. pen. D. de recept. arb.* modo non sit notabilis diversitatis ratio. Vid. Giphani. in *d. l. 2. & ibid. Sichard, n. 4. Donell, n. 48. & seqq. Fachin, 2. Controv. C. 16.* Ratio dubitandi.  
 I. Ius singulare comprehensum est *d. l. 2.* ac tantum. in *d. l. 2.* de venditore agitur; non ergo potest idem extendi ad alias personas aliosve casus. *l. Quod verò 14. & seqq. D. de legib.* II. Alia est ratio in venditore, qui ordinariò ex rei familiaris angustia ac æris alieni onere vendit. *arg. l. 12. 16. C. de resc. vendition.* cum emtor, nisi volens & ad acquirendum, ineat hunc contractum: qua propter & in venditore jus aliter dici oportet; est enim regula juris, ubi est diversa ratio, ibi & diversum jus. Vide Cujac. *lib. 16. c. 18. & lib. 23. c. 32. Ant. Fabr. part. 1. de Error. pragmat. c. decad. 8. Error. 7.*

6. Non satis constat, an in venditione facta solemniter decreto judicis jus *d. l. 2.* vigeat; Non est dubitandum, quia est eadem æquitas: nec judicis decretum quod ad avertendam injuriam adhibetur, vinculum iniquitatis esse oportet *l. Quod favore, 6. C. de legib. l. 1, C. de h. qui ven. et. impetr.* Ad confir-

Rr 3

mationem



mationem theseos faciunt textus in *l. 1. 2. C. de fid. instrum. & jur. hastar. l. si quidem. 11. vers. si vero. C. de pred. & aliis reb. min. l. Si quos. 16. C. de rescind. vendit. C. Cum dilecti. c. cum causa. x. de Emt. ac vendit. Vide Menoch. lib. 2. presunt. 75. n. 34. Fach. 2. Controv. 20. vers. altera est controversia. Imol. & Alexand. in *l. si quis, cum aliter. 36. D. de verbor. Obligat. Ratio dubitandi. I. Ex l. 1. C. de pred. Decurion. fin. decr. non alien. II. Decretum iudicis excludit omnem fraudis suspensionem. Unde, si prætor decreverit solutionem minori esse faciendam, minor non potest restitui *l. ait. prætor. 7. § sed & si. 2. vers. Quid tamen D. de minor. Et, si restitui jusserit, etiam ambitiosè, hereditatem, publicè interest restitui, propter rerum judicatarum auctoritatem. l. Servo. 65. §. cum prætor. 2. D. ad SC. Trebellian. Hinc est, quod, quicquid iudex adjudicaverit, statim in dominium ejus, cui adjudicatur, transeat. §. fin. Inst. de offic. Iudic. Quod sententia inter partes jus faciat; *l. 1. D. quæ sentent. fin. appell. Iuste habeat, qui prætor vel iudice autore habet. l. Iustè. 11. D. de acq. vel amitt. poss. III. Non pertinet edictum ædilitium ad fiscales, quia decreto sunt venditiones. l. 1. §. Cause. 2. D. ad edil. Edict. Et, si ad eas id edictum non pertineat, quod agit de rebus vitiosis; ubi in re est vitium, nec dicta lex secunda. IV. Oportet esse aliquam differentiam inter venditiones, quæ sine & cum decreto fiunt. V. Opus est restitutione in integrum minoribus, si viliori, decreto adhibito, vendiderint. *d. l. Si quidem. 11. C. de pred. & al. reb. min. Non ergo jure ordinario agere possunt, cum decretum intervenit. arg. l. In causa. 16. pr. D. de minor. Vide Bart. Bald. Immol. in *d. l. 1. C. de pred. Decur. Paul. de Castr. in d. l. 2. n. 5. Berlich. decis. aur. 126. n. 22.******

7. In venditione per subhastationem publicè factam idem asserendum esse jubet humanitas, quæ fundamentum est justitiæ commutativæ. Debet esse

æqua-



æqualitas: nec alterum alterius detrimento fieri locupletiores pietas admittit. Vide Fachin. 2. *Controuers.* 12. *vers.* Sed contrarium docuerunt. Pinell. in d. l. 2. part. 2. c. 2. n. 25. Ratio dubitandi. I. Ex l. 1. c. de *pred. decur. sine decr.* II. Non potest hic dici quis esse deceptus, cum eo precio sit res vendita, quo vendi publicè apud omnes, populo toto ad licitationem admissio, potuit: id verò precium est verum, l. 33. d. ad l. *aquil.* l. *precia* 63. d. ad l. *Falcid.* III. Si venditori videatur nimis vile esse precium, non addicat: ac in potestate habet ut prius in *precia* rerum inquirat apud rerum æstimatores, & se ab omni damno liberet: si emtor conqueratur se deceptum esse, imputet sibi, quod per calorem ac ad æmulationem plus obtulerit quam offerre debebat. *arg. l. locatio.* 9. d. de *publican.* Siquidem enim emtor non auxisset precium, paulo minori fuisset res distracta. IV. Si d. l. 2. admitteretur in subhastatione, perpetuæ forent lites, quas tolli publicè interest. l. 1. d. de *usurp.* & *usucap.* Vid. Berlech. *decis. aur.* 126. n. 5. 11. 22. & *seqq.*

8. Ius d. l. 2. referendum est ad omnes bonæ fidei contractus, quibus ea ratio vertitur, quæ in emtione; id est, utrinque æquivalens præstandum est, ut unus det alter accipiat pro dato. Ideo permutantes ex d. l. 2. agere possunt, si enormiter sint læsi. Est enim vice emtionis. l. 2. d. de *rer. permutation.* l. *Sciendum* 19. §. *pen.* d. de *edil. Edict.* Vid. Donell. in d. l. 2. n. 58. Anton. Merend. 1. *Controu.* c. 37. Ratio dubitandi. I. Non satis convenit intentioni contrahentium, permutationi, ut suppletio in pecunia fiat vel, rei æstimatio: nec constat, quod sit precium, quæ merx, uti in Emptiore venditione. Ob eam itaque dissimilitudinem, ac quia permutatio contractus non est nominatus, etiam dissimile jus dicendum est. Vide Molin. *ad consuet. paup. tit. de feud.* §. 21. n. 41. Anton. Fab. P. 1. *decad.* 8. error. 9.

Rr 4

9. In



9. In locatione obtinere *d. l. 2.* probabile est: quia iisdem juris regulis consistit, quib. emtio *l. 2. D. locat. cond.* quia ipsa conductio est redemptio fructuum. *l. In lege. 29. D. eod.* nam merces est precium. *l. Si quis 10. p. de l. Rhod. de jact.* quia & damnum ex re intolerabile non fert conductor. *l. Si merces. 25. §. Vis major. 6. D. eod.* vide Anthon. Fab. 1. dec. 8. Error pragm-8. Cujac. 16. Obs. 18. Ratio dubitandi. I. Fructus incerti sunt. *l. si ea lege. 17. l. Oleo. 23. C. de usur.* Quocirca non potest constare, an quis sit deceptus, ac consequenter fundamentum, quod est in deceptione, *d. l. 2.* cessat: similiter operæ locatæ est incerta æstimatio, arg. *l. Inter. 31. D. de solut.* II. Non satis commodè in praxin hæc deduci poterunt: si vendita sit res & tradita, potest restitui res & precium, aut re retenta præcium ad æquabilitatem reduci: si opera sit præstita, si fructus sint percepti, res non potest ad priorem suam causam redire, ut, sc. opera restituatur, ut fructus percipiantur. III. In locatione non est tantum præjudicium, quantum in emtione: non ergò jus singulare extendendum est. Vide Merend. 1. *Controu. 36. n. 6. & seqq.* Guitierrez lib. 2. *prac. quest. civil. q. 138.* Donell in *d. l. 2. n. 56.*

10. In Emphyteusi idem concludendum est: Est enim similima Emptioni ac Locationi §. *ad eo. 3. Inst. de locat. Cond. l. 1. C. de jur. Emphyteut.* Recurrendum & hîc est ad eandem æquitatis rationem. Ratio dubitandi. I. Canon non præstatur in Emphyteusi pro fructibus, sed tantum in recognitionem domini. unde, cum æquivalens hîc non præstetur, deceptio dici non potest. II. In Feudis non est locus *d. l. 2.* uti communiter DD. statuunt, & verissimum est, quia beneficium est *c. 1. §. fin. in quib. caus. feud. an itt. tit. 23. lib. 2.* non ergo in Emphyteusi; quia à Feudo ad emphyteusin in causis dubiis argumentari licet. Everard. *loc. leg. à Feud. ad emphyteus.*

11. Nulla quoque est ratio, cur in divisionibus  
*d. l. 2.*



d. l. 2. rejiciatur. Est enim divisio non tantum permutationi similis. l. Cum pater. 77. §. Hereditatem. 12. D. de leg. 2. sed & vicem emtionis habet. l. 1. C. Comm. utriusque judic. eademque est imo major ratio. l. 3. C. Comm. utriusque judic. Nec distingv. utrum sit divisio facta per sortem, an per judicem, utrum unus dividerit, alterelegerit, an simpliciter inter eos, ad quos res spectabat: utrum tantum divisio pacto, an traditione effectum acceperit; nullo enim casu dolus in & ex re patrocinium invenire debet, & manet semper ratio d. l. 2. Ratio dubitandi. I. Nemo queri potest de damno, cum incertum sive eventus incertitudinem, remisit. l. 1. C. de pact. l. 11. C. de transact. & cum per sortitionem negotium est gestum, incertum est remissum. Ita si jactus retis sit emptus, licet nihil piscator ceperit, æque precium præstandum est. l. 5. D. de fan. nautic. II. Conjiciuntur sortes in gremium, à Jehova est tota earum ratio. Prov. 16. v. 33. Videtur ergò Deo obstrepere, qui post sortitionem querelam movet. III. Si judex adjudicaverit, plenissimo jure portiones cedunt iis, quibus adjudicatæ sunt. §. fin. Inst. de off. judic. IV. Si is velit movere controversiam qui divisit, aut elegit, objici ei potest, cur sibi non melius prospexerit: si is, qui divisit, dicat sibi injuriam factam esse, merito suo, quod alterum decipere voluerit, patitur, ac suam turpitudinem prodit: spem enim conceperat alterum deteriore partem electurum,

12. In æstimatione idem est judicium: sive sit rerum dotalium, sive aliarum: sive à judice sit facta, sive à privatis. Est enim æstimatio loco emptionis. l. 1. C. de jur. dot. l. plerumque, 10. §. si ante. 4. D. eod. Ratio dubitandi. I. Debet fieri emendatio in æstimatione, quantulacunque sit læsio, ac maximè in dotalibus rebus. 1. quia consortium omnis vitæ ac individua societas non fert, ut alter alterius jactura locupletetur vel in minimo. Huc faciunt textus

Rr 5

in.



in *l. si res. §. 1. l. iure succursum. 6. §. fin. D. de jure dot.* Vid. Pinell. in *d. l. 1. P. 1. c. 12. n. 12.* Cujac. 17. Obs. 1. Ant. Fabr. 1. 8. dec. error. 6. II. Si judex æstimationem omnino esse justam constat, ob authoritatem muneris, quod is sustinet. *l. iuste. 11. D. de acq. vel amitt. possess.*

13. Ad stricti juris contractus quoque porrigenda est *d. l. 2.* Non enim licet in iis magis circumvenire in rei precio (etiamsi dolus non committatur) quam in iis, qui sunt bonæ fidei. *l. Bonam. 4. C. de Obligat. & action.* Accedit responsum in *l. si quis, cum aliter. 36. D. de Verbor. Obligat.* Vide Pinell. in *d. l. 2. p. 1. c. 3. n. 3. & seqq.* Bartol. Bald. in *d. l. 2.* Ratio dubitandi. I. Quod in stricti juris contractibus non est expressum, id non suppletur *l. Quicquid. 99. D. de Verb. Obligat.* II. Non licet id, quod in emtione propositum est, referre ad stricti juris causas. Vide Jalon. in *d. l. 36. n. 18.* Castrenf. lib. 2. Consil. 386. Aron. in summ. C. de rescind. vendit. n. 5. III. Potest competere Condictio indebiti, quasi ex errore plus sit solutum: vel exceptio, si conveniatur læsus. *d. l. Si quis, cum aliter. 36.* Est enim hæc exceptio perpetua, qui vero perpetuam habet exceptionem, habet conductionem indebiti. *l. Qui exceptionem. 40. D. de Cond. Indebit.* Vide Fachin. 2. Controvers. 22. circa fin.

14. In re mobili quoque procedit decisio *d. l. 2.* Ratio enim est eadem. Nec distingv. utrum sit res preciosa, an non. Non enim justitia quantitatem, sed qualitatem considerat. Vid. Pinell. in *d. l. 2. P. 2. c. 2. n. 17.* Ratio dubitandi. I. In *D. l. 2. in l. ad rescindendum. 4. in l. Si voluntate. 8. l. Quisquis. 15. C. de rescind. vendit.* Fit mentio Fundi tantum. Non igitur de re mobili idem statuendum est, cum argumentum à contrario sensu sit validissimum arg. *l. 1. D. de offic. ejus, cui mand. est jurisd.* Vid. Cujac. 16. Observ. 18.

15. Renunciari specialiter posse *d. l. 2.* neminidebet esse dubium, si dolus nullus interveniat arg. *l. pen.*



*pen. C. de Pact.* Non verò sufficiet ad exclusionem, ut quis generaliter renunciet omni juris auxilio. Quam sententiam suadet hæc ratio; quod semper omnibus promissionibus ac renunciationibus insit ipso jure hæc clausula: *salvo jure erroris*, quod nemo quoque videatur velle amittere ea, de quibus non cogitavit probabiliter. *l. fin. §. Idem qua sijt. 3. D. de condict. indeb. l. Qui cum tutorib. §. 1. D. de transact. l. Si libertus. 27. D. de Oper. libertor.* Nec generali sermone comprehensa est facultas dolum committendi *l. Creditor. 60. §. fin. D. mandas.* Vide Fachin. 2. *Controv. 23. vers. Sexta.* Ratio dubitandi. I. Non specialis renunciatio hic sufficiet; quia nemo potest remittere dolum. *l. si unus. 27. §. 3. D. de pact.* atque in hac circumventionem est dolum ex re. *d. l. si quis, cum aliter. 36.* Accedit, quod eadem facilitate quis renunciet *d. l. 2.* qua contrahit damno suo. Vide Bald *in D. l. 2. n. 7.* II. Generalis renunciatio complectitur omnes casus. *l. 1. §. Et generaliter. D. de legat. prest. contr. tabb.* III. Posset distingui inter jurisperitum, ac non peritum; ut ille non possit juvari ex *d. l. 2.* hic utique arg. *l. Necessarium. 2. §. 43. D. de orig. jur.*

16. Juramentum in contractu præstitum, quod contra eum non sint contrahentes venturi, non excludit jus *d. l. 2.* non enim cogitatum esse videtur de tam enormi læsione quæ in se habet dolum. *d. l. si quis, cum aliter. 36.* Add. arg. *l. mater decedens. 19. vers. ceterum. D. de inoffic. l. Emptor. 47. §. lucius. 1. D. de pact.* Ratio dubitandi. I. Juramentum est servandum, licet damnum concurrat. *Psalm. 15.* Ita & minores ætate non possunt restitui, cum jurarunt *l. 1. Et Auth. seq. C. si advers. vendit.* II. Petenda est prius absolutio à juramento, vel contra id restitutio. arg. *c. si verò. 8. x. de jurejur.* Vide Fachin. 2. *Controvers. 17. vers. sexta.* Alexand. *in l. stipulatio ista. 61. n. 10. D. de verbor. Obligat.*

17. Titius fundum vendit viginti, additâ hac clau-

R r 6

fula



fula: Et siquid pluris valet, dono, tacite d. l. 2. renun-  
ciavit: multo itaque magis, si clausula sit concepta  
hoc modo; totum illud, omne, quantumcunque est, dono  
ac remitto Emptori. Verba enim quid operari oportet,  
&, si ob enormin læsionem Titius posset agere ad  
contractus rescissionem, nihil operarentur, cum &  
sine ea clausula ob modicam læsionem non detur  
actio. l. Quisquis. 15. C. de rescind. vendit. Ratio du-  
bitandi. I. Verbum, pluris, non ad infinitam sum-  
mam, sed modicam refertur. l. Hec adjectio 192. D. de  
vobor. Significat. quod maxime valet in Donatione,  
quæ non solet præsumi, cum contineat perditionem.  
l. 7: D. de donat. II: Donationis mentio nihil hic  
operatur: cum enim venditionem volunt celebrare,  
non donationem contrahentes, nullo fundamento  
potest admitti donatio, isti fini, ut quis nimium læda-  
tur. arg. l. 23. C. Mand. l. si tibi decem. 17. pr. D. de pact.  
l. Rogasti. 11. §. si tibi D. de reb. cred. nec, quod simulate  
conceptum sed veritatem l. 1. & tit. C. plus val. quod  
agit. ac originem, causam contractus l. 3. C. ad SC. ma-  
ced. spectare oportet. Sunt secundum l. 36. D. de contr.  
emt. a systata, causam contractus esse emptionem & ex  
ea causa esse donationem. Vid Sarmient. l. selett.  
inter pr. 11. n. 6.

18. Sciens precium rei, ex d. l. 2. agere nequit.  
Non enim læsus est, qui scit, nisi à se l. Nemo videtur.  
145. D. de reg. iur. C. Scienti. 27. eod. in 6. l. venditor. 11.  
C. de rescind. vend. Add. arg. ex l. 1. §. fin. D. de act. Emt.  
l. Cujus. 53. D. de reg. iur. l. queritur. 14. §. Si venditor. 9.  
D. de edil. Edict. Ex l. Domum. 57. §. simili. 2. D. de con-  
trah. empt. Pro sciente verò non habebimus homi-  
nem diligenter ac caute res suas curantem arg. l. 1. C.  
Qui & advers. quos. Cæterum, si sciens precium com-  
pellatur magna necessitate ad vendendum vel emen-  
dum, ac ab alio, alibi, ac aliter rem distrahere vel ab  
alio comparare nequit, subveniendum est ex æquita-  
te. arg. l. Rem. 18. in fin. D. de adimend. legat. Vide Anton  
Merend.



Merend. 1. *controvers. Iur.* 34. n. 9. Ratio dubitandi.

I. Nihil aliud postulatur in *d. l. 2.* quam ut quis sit læsus; tam autem sciens quam ignorans læditur; nec distinguit *d. l. 2.* inter scientem & nescientem

II. Rarissimus esset hujus legis usus, ac perpetuo orirentur lites, si scientia excluderet usum juris in *d. l. 2.* Semper enim quisque præsumitur precia rerum suarum nosse. *l. Quisquis. 15. C. de rescind. vendit.* Vide Donell. in *d. l. 2. n. 10.* Pinell. in *d. l. 2. part. 1. c. 2. n. 11.* Sarmient. *d. lib. 1. sect. 1. ar. interpr. c. 11. n. 6.*

19. Ratio præcepti in *d. l. 2.* est; quia inhumanum est, ut alter alterum ultra dimidium in precio circumveniat: ipsa enim ea res in se dolum habere censetur. *d. l. si cum aliter. D. de verb. Oblig.* Ratio dubitandi.

I. Ob nullam læsionem potest rescindi contractus: contrahentibus enim, modo dolus absit, in infinitum se invicem in precio circumvenire est permissum. *l. In cause. 16. §. Idem Pomponius. 4. D. de minor. l. Item si. 22. §. fin. D. locat. conduct.* Quisque debet imputare sibi, cur non melius inquisiverit in valorem rei vel suæ, quam vendit. *l. Quisquis. 15. C. h. vel ejus, quam emit. arg. l. Qui cum alio. 19. C. de regul. Iur.* Contractus sunt voluntatis cum ineundi sunt, sed necesse est eos omnino impleri, cum sunt initi. *l. si cur. 5. C. de oblig. & action.* Nulla ergo sit injuria ei, qui vult, & consentit. *l. Nemo videtur 145. D. de reg. Iur.*

II. Ob quamcunque læsionem in precio, reductionem ad æqualitatem fieri oportet: quia Iustitia commutativa exigit æqualitatem exactam in commerciis: hinc est, quod, si quid perperam vel inæqualiter factum esse constiterit, in melius reformatum sit. *l. Majoribus. 3. C. Comm. utriusque lide.* Huc faciunt generalia verbi divini præcepta. Quæcunque volueritis, ut faciant vobis homines, ita & vos facite aliis: ista enim est lex & Prophetarum. *Matth. 7. v. 12.* Non circumveniat frater fratrem in negotio. *1. ad*

*Thessal.*



*Theſſal.* 4. v. 6. adde *Levit.* 19. v. 13. & 25. v. 14. 17. III. Præſtaret ob minorem læſionem, ſc. in ſexta, quinta vel quarta parte dari actionem ad reformationem contractus.

20. Si Titius bona fide rem comparaverit ab emtore Cajo, qui in ea ultra dimidium læſerat Mævium, non poteſt conveniri ex *d. l. 2.* Actio enim perſonalis ex obligatione non datur adverſus poſſeſſorem, arg. *l. Actionum.* 25. D. de oblig. & act. l. f. § fin. D. de cont. Emt. l. 1. § Si heres. 16. D. ad Sc. Trebell. l. Dolus. 10. C. h. Auth. Hoc ſi debitor. C. de pignorib. Nec diſtinguendum eſt, utrum ex cauſa lucratiſſima rem ſit natus Titius, an ex oneroſa, arg. *l. æris alieni.* 15. C. de donat. utrum Cajo ſit ſolvendo vel non. Vide Pinell. in *d. l. 2. part. 2. c. 1. n. 32.* & ſeqq. Fachin. 2. *Controv.* 18. Gomez. 2. *reſolut.* 2. n. 22. Ratio dubitandi. I. Actiones reſciſſoriæ dantur contra poſſeſſorem tertium, ſi is, quem principaliter res tangit, non ſit ſolvendo. *l. In cauſa.* 13. §. 1. D. de minor. l. fin. §. 1. D. de Eo per quem fact. erit. II. Diſtinguendum eſt in cauſa alienationis doſoſæ inter eum, qui ex cauſa donationis rem ab emtore habet & eum, qui ex oneroſa: ille conveniri poteſt. *l. Quod autem.* 6. § ſimili. 11. D. Quæ in fraud. creditor. Cum autem enormis eſt læſio, alienatio habet dolum. *l. ſi quis, cum aliter.* 36. D. de verbor. obligat. Vide Covarruv. 2. *reſol.* 3. n. 3. Berlich. *decif. aur.* 157. Tiraquel, in *l. ſi unquam.* 8. verb. revertatur. n. 323. C. de revoc. donat.

21. Actio ex *d. l. 2.* non vere eſt ex vendito vel emto ſed condictio ex lege: cum enim datur novum remedium ſine nomine condictur ex lege. *l. un.* D. de condict. ex lege. Vide Pinell. n. *d. l. 2. part. 1. c. 3. n. 9.* & *part. 2. c. 1. n. 26.* Ratio dubitandi. I. Remedio reſtitutionis in integrum eſt opus, quia ab æquitate procedit jus conſtitutum in *d. l. 2.* & æquitas parit reſtitutionem *l. pen. pr.* D. de reſtit. in integr. 2. Quia expreſſim dicitur *d. l. 2. authoritate* (id eſt officio,



scio, quod est in restitutione) *Iudicis intercedente*, rem ad æqualitatem reduci. 3. quia remedium *d. l. 2.* plane excedit ordinem communis juris; ubi verò extraordinario est remedio locus, ibi est restitutio. *arg. l. 16. pr. D. de minor.* 4. quia rescinditur contractus prior, & res in priorem statum redit, si reus precium ad æqualitatem nolit reduci. Vide Cyn. *in d. l. 2.*  
 II. Intentanda est actio emti vel venditi. *arg. l. Ex emto. 11. §. si quis virginem. 5. & seq. l. Iulianus. 13. §. si venditor. 4. & seq. & §. si quis colludente. 27. D. de act. Emt. l. si nolit. 31. §. quia assidua. 20. D. de edil. Edict. l. Si fund. 2. C. de pact. int. emt. & vendit. compos. Vide Donell. in d. l. 2. n. 44. Fachin. 12. Controv. 31.*  
 III. Non male responderet, qui assereret, cum hæc causa sit dubia, vel actioni ex contractu, vel restitutioni, vel conditioni esse locum: prout sæpe id admittitur in dubiis. *l. 1. §. 4. D. Quod legat.*

22. Hæc actio tollitur demum præscriptione longissimi temporis, uti in omnibus actionibus personalibus evenire solet. *l. sicut. 3. & seq. C. de præscript. 30. vel 40. annor.* Ratio dubitandi. I. In omni causa restitutionum datur tantum quadriennium. *l. fin. C. de Tempor. in integr. restit.* Etsi quidem non sit veræ restitutio, tamen magnam habet similitudinem cum ea, ejusque verum effectum. II. Interest, ne semper in incerto hæreat emtor vel venditor; nec cogi quis debet pati actionem ob precium, quod facile mutatur, & post quatuor vel quinque annos non liquidò potest probari. Vide Cujac. 23. observ. 24. Hinc Lusitani quindecim annos actioni *ex h. l. 2.* præscripserunt. Pinell. 2. part. c. 1. n. 26. Hispani quatuor Paidil. *ad h. l. n. n. 47.* Galli decem Molin. §. 33. *ad Consuetud. Paris. gloss. 1. n. 47.*

23. Venditor læsus non recte agit *ex d. l. 2.* cum res apud emtorem perit casu fortuito. I. Quia jus *in d. l. 2.* sic constitutum est, ut emtor, venditore læso, nihil aliud amittat, quam rem, quam resti-

tuit



tuit, si precium, de quo convenit, ad justam rei æstimationem supplere noluerit. Quandoquidem itaque rem justo modo amisit, non stat per eum, quominus restituat, & consequenter nihil eo nomine ei est imputandum. *arg. l. Iure civili. 24. D. de condit. & demonstrat. jūct. l. Quæ fortuitis. 6. C. de pignorat. ad. Vide Covarr. 2. resol. 4. n. 14. Gomel. 2. resol. 2. n. 22. Fachin. 2. Controv. 18. Pin. in d. l. 2. pars. 2. c. 1. n. 36. & seq.* Idem quoque statuentum puto, si per emtoris negligentiam, sine dolo, res perierit: quia emtor revera fuit dominus, & nemo in re sua ob negligentiam potest conveniri. *l. Etiam. 18. §. 1. versic. quia. D. solut. matrimon. l. Sed etsi. 25. §. consuluit. 11. versic. quemcunque. D. de petit. hereditat ac venditor imputare sibi debet, cur non antè egerit. Ratio dubitandi. I. Cum ex rebus alternativè debitis una interit, quæ superest, præstanda est: sive creditoris sive debitoris sit electio. *l. Stichum. 95. pr. & §. 1. D. de solut. l. si in emtione. 34. §. si emtio. 6. D. de contrah. Emt.* Et dubitare nemo potest, quin alternativè emtor sit obligatus. *d. l. 2. II. Res perit domino l. 9. C. de pign. action. Emtor interim est dominus. III. Ubique constitutum, quod culpa sive negligentia noceat negligenti, non alii. c. mora. 25. de reg. iur. in 6. l. Factum. 155. D. eod. ac damnum casus fortuiti transferat in negligentem. l. si ut certo. 5. §. nunc videndum. 2. versic. nisi aliqua. D. Commod. l. In rebus. 18. versic. alioquin. D. eod. l. 3. C. de peric. Tutor.**

24. Non est ambigendum, quin, si emtor rem vendiderit æquo precio, ac is secundus emtor eam per casum amiserit, venditori sit succurrendum, quia precium habet, ac consequenter rem. *arg. l. si ipsa res. 18. D. Quod met. caus. Vide Pinell. d. c. 1. n. 38. Covarruv. d. c. 4. in fin. Fachin. d. c. 18. in fin.* Ratio dubitandi. I. Rem, quam jure, ut evitare posset necessitatem precii supplendi, restituere poterat, non potest reddere, cum non sit in rerum natura; ac, si quis dixerit,



erit, emptorem teneri ut, quod deest ad verum precium, præstet replicari, potest, illum ad hoc simpliciter non esse obligatum, sed ad rem restituendam, vel suppletionem precii, utrum elegerit. Cum verò ut rem præstet ei sit impossibile, ac impossibile nulla sit obligatio. *l. Impossibile* 185. *D. de reg. jur.* emptorem liberatum esse constat: magis, quia venditor non egit, antequam res periret ex qua negligentia si damnum sentiat, habet quod sibi impuret. *l. si is à quo ff. sis vers. ipsam D. ut in poss. legat.* si porro quis urgeat: at Emtor; quia rursus alteri vendidit, accepit majus precium; ex hoc cum jactura venditoris non debet locupletari, secundum *l. 24. ff. de condiçt. indeb.* huic dicetur, precium habet ex contractu cum alio habito: Ex contractu autem alieno, nullius jus vel deterius vel melius redditur. *t. 2. Res inter al. gest.* per contractum enim quisque conditionem suam meliorem facit, sibi que vigilat §. alteri. 19. instit. de inutil. stipul. id ipsum mutat hujus negotii naturam, cum res perit eaque naturâ præstari nequit, perit enim non à quo sed cui præstanda erit, *l. si ex legati, 23. ff. D. de verb. oblig.* eique qui non satis diligens fuit. vid. covarr. 2. resolut. 3. n. 10.

25. Thesaurum, antequam venditor læsus agat ex d. 1. 2. inventum ab emptore, cedere in totum emptori est verius. cedit enim thesaurus ei, qui eum invenit, in proprio solo §. 39. instit. de rer. divis. at emptor interim absolute est dominus, ac quia omne periculum rei sustinet consequetur ex ea commodum §. 3. instit. de empt. & vendit. inauditum quoque est, Thesaurum esse vel partem rei, vel ex eo æstimationem fundi crescere. arg. *l. possideri 3. ff. Neratius 3. ff. de acq. & amit. poss. l. fructus 7. §. si fundum 12. versic. non magis ff. solut. matrimon. add. l. à tutore 67. ff. de rei vind.* vid. Heig. part. 1. quæst. 13. n. 61. Fashin. 2. contr. 20. Arretin *l. si quis, cum aliter 36. ff. de verb. obl.* Ratio dubitandi I. Non debet res æstimari ex eo de quo constat, sed ex eo quod latet, arg. *l. non intelligitur, 3. §. divi 5. ff. de rur. fisc.* Pone aurifodinas, quas ignoravit venditor, esse in fundo, cur non & thesauri habenda ratio II. Non thesaurum  
sc
sed



sed fundum vendidit, ergo thesaurus emptus esse non potest. III. In locatione ob maximos fructus augetur merces arg. *l. si merces* 2 §. *vis* 6. ff. *locat. conduct.* l. 2. C. *de alluvion.* ergo & precium est augendum ob thesaurum vel thesaurus est restituendus vid. Ludov. Roman. in *l. si quis aliter* & Johan. de Plat. l. unic. n. 3. c. *de thesaur.*

26. Venditori læso, qui egit ex d. l. 2. Emtor restituere vult fundum; an & fructus restituere tenetur? Nequaquam, nisi velit: & cum vult eos restituere, debent simul ei usuræ precii soluti persolvi. Uti enim electionem habet emtor, ut vel rem restituat vel defectum eum, qui in precio est suppleat, ita & in hac eligat. Nunquam enim in damno esse debet Emtor qui rem reddit, & per extraordinarium juris præceptum re cogitur quasi invitatus carere. Deinde emtor revera fuit dominus, iniquum verò esset ei extorqueri fructus, cum & precio quod solvit, uti non potuerit, potuisset enim forte eo uti majori cum suo commodo, quam si usuras accipiat: præterea in d. l. 2. nulla fit mentio fructuum, adde textus in l. 2. §. 1. ff. *de in diem addit.* l. *si fundum* 2. c. *de pact. inter emt. & vendit. compos.* vid. Pinoll. *part. 2. cap. 4. num. 1. & seqq.* Gomes. 2. *Resol. 2. n. 24.* Fachin. *controv. 24.* qui dicunt emtorem non esse ad fructus restituendos obligatum. Ratio Dubitandi I. Nulla lege probari potest distinctio inter emtorem & venditorem nolentem restituere fructus. Nec ratio ejus est justa, quia iniquum est, ut si velit emtor habeat jus ut à venditore recuperet, precium cum usuris & reddat fructus, si verò emtor nolit, venditor cogatur contentus esse re sine fructibus l. 3. §. *f. in mandat.* II. Omnino sunt restituendi fructus: verbo enim restituendi tacite comprehenduntur fructus, licet nulla fiat mentio fructuum, l. *in condemnatione* 173. §. *cum* & 1. ff. *de req. jur.* idem urgent loca in l. *quod si minor* 24. §. *restitutio* 4. in l. *patri* 27. §. 1. *versic. item ex adverso* D. *de minor. in l. videamus* 38. §. *in faviana* D. *de usur. junct. l. 1. versic. si quis* D. *si quid in fraud. patron. in l. cum autem* 23. §. *cum redhibetur* l. *quod si nolit* 31. §. *fin.* D. *de edil. edict. l. item quod dictum* 6. l. *imperator* 16. D. *de in diem addict. l. 1.*



l. 1. c. si major fact. hab. rat. vid. Couarr. 2. resolut. 3. n. 9.

27. Impensarum quæ in rem factæ sunt quoque habendam esse rationem, licet fructus non restituat emtor, æquitas suadet: non quidem earum quæ sunt modicæ ad ordinariam rei refectioem aut ad ipsos fructus pertinent, sed quæ ad perpetuam utilitatem faciunt. Modicæ non refunduntur, quia is qui fructum ex re habet ad eas naturaliter est obligatus l. usufructu 7. §. quoniam 2. versic. hætenus D. de usufructu. l. omnino 12. D. de impens. in rem dotal. reliquæ præstabuntur ad exemplum aliorum possessorum bonæ fidei, qui interim loco dominorum fuerunt. Huc faciunt textus in l. intra 40. §. 1. D. de minor. l. domum. §. c. de rei. vind. in l. fundo 38. D. eod. l. quod dicitur 5. §. si dos D. de impens. in rem dotal. l. qui exceptionem 40. §. si pars D. de condim. indeb. Ratio dubitandi I. Impensæ cum fructibus compensantur l. sumtus 48. ff. de rei vind. II. Emtor suo nomine impendit, non ergo repetet: imputet sibi cur sumtus fecerit, & magis, quia potest rem retinere, si velit solvere justum precium vid. falic. in l. h. n.

28. Si emtor antequam conveniretur, rem pignori dederit, non resolvetur pignus, cum ex actione à venditore mota, emtor rem restituit, fuit enim interim emtor plenissimo jure dominus, & pignorare potuit, quod casu non finitur pignus quamvis conditio resolvatur. est jus creditoris qui jus in re, & actionem ex eo in rem habet l. 17. D. de pignor. l. si res 3. in fin. ff. quib. mod. pign. vel hypothec. solv. & fortius omnino, quam venditori cui tantum datur conditio ex lege uti supra ostensum est: hæc verò est actio personalis, quæ ipsam rem non afficit arg. l. obligationum 3. D. de oblig. & act. Ratio dubitandi I. Cum principalis causa non consistit, ne ea quidem quæ sequuntur locum habent, l. nihil dolo 129. ff. l. cum principalis 178. D. reg. jur. Id jus causa pignoris maximè valet, est enim regula juris: Resoluto jure dantis pignori, resolvitur & jus accipientis l. lex vestigali 31. D. de pignor. II. Verbum restituendi erigit restitutionem cum omni priori conditione reddita causa: l. fin. §. 1. ff. de verb. sign. causa vero omnis

Sf 2

non



non est reddita si res redeat ad venditorem cum onere pignoris. Vendidit venditor rem liberam, liberam redire eam oportet. III. Nemo rem vel jus in re sua amittit sine suo facto *l. id quod nostrum* 2. *D. de reg. jur.* ita nec venditor onerando est ut sine sua voluntate rem habeat alteri obstrictam. IV. In simili directo contrarium respondetur *l. si res pr. D. quib. mod. pign. solv. l. ubi autem* 4. §. *sed Marcellus* 5. *ff. de in diem addict.* V. Cum res viliori precio est vendita ita ut d. l. 2. locus esse possit, afficitur per legem (scil. d. l. 2.) in commodum venditoris res vendita ut sit ea restituenda, si non præstetur justum ac verum precium. Quod vero per legem afficitur, ex aliorum hominum factis ac pactis non potest mutari in detrimentum ejus cui lex prospexit.

*Ex tit. de commod. rei vendit.*

29. Simulac res est vendita, licet non sit tradita, licet & convenerit, ut fructus ad aliquod tempus pertineant ad venditorem est ea periculo emtoris §. *cum autem* 3. *Inst. de emt. & vendit. l. id quod post.* 7. & *l. seq. D. l. 1. 4. 5. fin. c. hic. l. cum emtor* 5. §. *fin. D. de resc. vend. l. venditor* 24. *D. de hered. vel act. vendit.* Ita quidem ut licet res interierit æque venditor possit agere ad precium dd. ll. vid. convarr. 1. *resolut.* 25. n. 2. *Gomes.* 2. *resol.* 2. n. 2. Ratio dubitandi I *Ex l. si fundus* 33. *D. locat. & conduct.* II. *Ex l. le. ctos* 12. & *seq. D. hic.* III. *Ex l. quod si neque* 14. §. 1. *D. hic.* IV. *Ex l. fin. ff. de condict. causi dat.* V. *Ex l. si soluturus* 39. *ff. de solut.* VI. Res perit domino *l. pignus* 9. *C. de pign. act.* Venditor ante traditionem manet dominus, *D. §. cum autem* 3. in fin. VII. Nimis durum est ut emtor casum præstet, cum venditor ex pacto percipit fructus, cum generalis & ex jure naturæ deducta sit regula; ad quem pertinet commodum, ad illum spectat & incommodum *l. secundum* 10. *D. de reg. jur.* & nemini res esse quæstui potest priusquam sit ejus periculo *l. qui commodum* 13. §. 1. in fin. *D. comm.*  
vid.



vid Cujac. tract. ad African. lib. 8. in explic. D. L. si fundus. Vult. in p. 2. Inst. de empt & vendit. n. 71.

30. Venditor tenetur tantum de dolo ac levi culpa d. l. cum autem. 3. vers. quidquid. Inst. de empt. & vendit. fit enim emptio utriusque tam emptis quam venditis causa huc fac. l. si ut certo 5. §. nunc videndus 2. D. commod. l. si vendita 11. D. hic. l. si servus 54. §. quid si versic. itaque D. de act. empt. Ratio dubitandi I. Ex l. custodiam 3. D. hic. junct. §. 2. Inst. quib. mod. re contr. obl. II. Cum venditor re venditā sibi sublata furti habeat actionem, ex qua est commodum propter poenam, non emptor l. cum qui 14. D. de furt. justum est ut & de laxissima culpa teneatur venditor.

Ex tit. de action. Emt.

31. Venditor, si possit, tradere tenetur rem venditam: nec liberari potest oblatione ac praestatione ejus quod inter est l. ex empto 11. §. 2. ff. h. §. alie Inst. de donat. junct. l. si quis argentum. §. fin. c. eod. ratio est evidens ne contractus fides violetur contra l. 1. D. de constit. pecun. l. sicut. 5. c. de oblig. & act. ne aliud pro alio solvatur contra l. mutuum. 2. §. 1. D. de reb. cred. si id permissum esset venditori, non si duobus eandem rem venderet, in crimen falsi incideret l. 21. D. ad l. Corn. de fals. vel in poenam Stellionatus l. 3. §. 1. ff. stellionat. vid. Althus. l. 1. deaeolog. cap. 74. n. 30. Tim. Fabr. disp. anim. ad tit. rust. de emt. & vendit. & Busc. l. l. 1 n. 2. D. hic. Arum. exercit. 14. thes. 2. Ratio dubitandi I ex l. 1. ex l. empto 11. §. idem ast. 9. ex l. si jactum 12. D. hic. ex l. si traditio 4. l. cum venditorem c. hic. ex l. si in venditione 60. D. de evict. ex l. si ita 25. D. de contrahend. empt. ex l. contractus 17. C. de fid. instrum. II. Ex quibus causis in litem juratur in iis praestari id quod interest sufficit. arg. l. penul. D. in litem jurand. at in emptione quia est bonae fidei, in litem juratur l. in actionibus 5. D. eod. III. Nihil damni patitur emptor, cum percipit quod sua interest, quod autem mihi prodest & tibi non nocet, id Te

Si 3

oportet,



oportet, mihi concederet *l. 38. D. de evict.* IV. Ad factum nemo compellitur, *l. si qui ab alio 13. §. 1. D. de re judic.* Tradere vero est facti *l. stipulatus 4. D. de usuris l. si rem tradi 28. l. stipulationes 72. p. 2. versic. idem puto D. de verb. oblig. vid. Contarr. 2. resol. 19. n. 1. Vaud. lib. 1. quest. 9. Donell. 13. comment. 2. & in l. stipulationes 72. n. 40. D. de verb. obl. Goed. de contrahend. stipulat. c. 9. conclus. 4. num. 65. & seqq. Fachin. 2. controvers. 30.*

32. Emtor ex eo momento, quo ipsi tradita res est, quæ fructus nullos profert ad usuras tenetur, si pretium statim non solverit. textus est *l. Iulianus 13. §. veniunt verb.* Item Usuræ precii post diem traditionis *D. hic. l. curabit 5. verb.* Nactus possessionem *C. h.* Ratio dubitandi I. Sine interpellatione nemo est in mora *l. mora 32. D. de usur.* Ex mora verò in bonæ fidei judiciis usuræ debentur *d. l. mora 32. §. 2.* ipse enim venditor si sibi rem servasset nullos habuisset fructus: quo ergo jure petit ex pecunia re per se sterili, fructum, requiritur ergo, præter traditionem, mora. II. Non ob traditionem rei nudam sed ob fructus perceptos usuræ sunt solvendæ. *d. l. Iulianus §. veniunt 19. in fin. & §. seq. l. curabit 5. l. 5. fructus 13. C. h.* Unde cum res non parit fructus non potest peti usura.

### EXERCITIUM XXXVIII.

Resp. PETRO OCCERTIO,  
Zirxæa Zelando.

*Ex tit. locat. conduct.*

#### THESIS PRIMA.

**S**ubstantialia locationis sunt 1. Consensus, 2. Usus, aut fructus aut opera 3. Certa merces, merces verò ex natura contractus consistit in pecunia numerata, per *l. naturalis 5. §. al. cum do. 2. D. de præscript. verb. l. 1. §. si quis servum 9. verbis:* sed quia pecunia non datur, præscriptis verbis datur actio *D. depos. l. 3. §. fin. D. mandat. junct. l. 2. D. h. & l. 1. §. 1. D. de contr. emt.* ad quæ loca accedit, quod colonus dica-



dicatur emtor fructuum, *l. liberto* 21. *D. de annu. legat. redemptor. l. l.* 29. *D. h. merces appelletur precium, l. quod si domi* 28. § *fin. l. & hac* 35. *h. i. l. insulam* 58. *D. h. & precium sit nummus l. i. ff. de contrahend. ent. vid. Gomaf. 2. resolut. 3. n. 3. Mazz. de locatione tit. de substantialib. n. 13. Donell. 13. commentar. 6. Arumæ. Exercit. 14. thes. 10. Tim. Fabr. disp. anniv. versar. 24. thes. 6. Ratio dubitandi. I. Fit locatio annuis quantitatibus indistinctè *l. licet* 8. *h. certa rei ponderatione l. si olei* 21. *c. h. ergo non tantum pecunia numerata. II. Fructus in locatione domino præstantur l. excepto* 18. *c. h. & si duo, qui proprios fundos habent, convenerint, ut alternis annis alter alterius ita conductum haberet, ut fructus mercedis nomine pensaretur, actionem ex locato & conducto habent, cum d. l. & hac distinctio* 35. § *i. in fin. D. hic. Partiarum dicuntur coloni qui conduxerunt ea lege, ut & locatores partem fructuum habeant l. sed adde* 19. § *3. l. etsi merces* 25. § *vis, 6. D. h. III. Merces est apud Latinos Authores generaliter id quod pro labore, vel usu rei præstatur, ut Varro testatur, & ex communi usu verba valent. IV. Nullus textus ex iis quæ pro thesi allegati sunt, mentionem facit pecuniæ numeratæ, sed tantum simpliciter pecuniæ: notum vero est pecuniæ nomen generaliter accipi pro qualibet re l. l. pecuniæ* 22. *de verb. sig. Vide Dinel. in l. 2. l. de resc. vend. part. 2. Rubr. c. 3. n. 28. & seqq. Connan. 7. comment. 11. n. 1.**

2. Non satis convenit uter locator vel conductor dicendus sit? Probanda videtur definitio statuentium eum dici locatorem, qui definita mercede rei usum alteri concedit, vel operam offert: conductorem cui rei usus & fructus conceditur, vel qui operam offerentis suscipit; ita exceptores, Notarii sive librarii artifices ac similes operas suas locant, *l. sed adde* 19. § *per l. item si* 22. § *cum insulam* 2. *in f. l. in operis* 26. *l. qui operas* 38. *D. l. si hi contra* 22. *C. h. Vide Boccr. in l. contractus* 23. *c. 4. n. 9. D. de reg. jur. Gædd. disput. 8. Th. 2. lit. D. Ratio dubitandi. I. Quæ ratione respondet JCtus in l. videamus* 11. § *3. D. h. cum*

ss 4

qui.



qui suscepit vinum transportandum, vinum conduxisse transportandum? in *l. item queritur* 13. §. 1. *D. h. Navicularium conduxisse onus Minturnas vehendum?* In §. 2. *d. l. 13. D. Magistrum navis, qui merces suscepit, teneri ex locato, in §. 3. & 4. ibid. quem conduxisse servum vel puerum docendum & ex locato conveniri?* In §. 5. 6. contra eum qui gemmam includendam vel insculpendam, aut qui vestimenta polienda acceperit, ex locato dari actionem? In *l. ea lege* 51. §. 1. *D. h. locari opus faciendum, ac redemptorem mercedem accipere?* similiter *l. Marcius* 59. *l. cum in plures* 60. §. *lege* 3. *D. h?* Vide Cujac. *in parat. C. h. & 2. observ.* 28. Wefemb. *in parat. D. h. n. 2.* Vult. 1. *iurisp.* 36.

3. Uxor divortio facto non potest expellere colonum, cui ad annum; sed eum cui ad longum tempus fundum dotalem locavit maritus: ita tamen ut si longius sit tempus datum, marito ejusve hæredibus caveat de indemnitate nomine damni, quod ex ea re sensurus est vel sensuri sunt ex actione conducti marito à conductore intentanda *l. si filiofam.* 25. §. *f. D. solut. matrim.* Vide *ibid.* Duaren. Ratio dubitandi. I. Uxor succedit singulariter, & est vera domina, ergo nihil præstat & intra annum expellit *arg. l. 9. C. l. si merces,* 25. *D. h.* II. Usufructuarius non potest onerare rem sua locatione, maritus est usufructuarius *l. dotis* 7. *D. de jur. dot.* Ergo nec ad annum, nec post cavebit. Vide Roman. *in d. l. 25. §. f. n. 27.* Berlich. *parte 2. conclus.* 45. n. 13. & *seqq.*

4. Sacerdos, cujus antecessor ad commodum Ecclesiæ, tanquam ejus administrator, locavit fundum, ut & pupillus si tutor locaverit tenetur stare locationi, *arg. l. si tutela* 8. *D. de administr. tut.* sive locatio sit utilis sive inutilis, modo collusio absit *l. Iulianus* 13. §. *si quis colludente* 27. *D. de art. empti.* Et locator non sit egressus tempus ad quod locari solent fundi *arg. d. l. si tutela* 8. *arg. l. vel universorum* 12. *verbo, solebat D. de pignorat. act. arg. l. semper in stipulationibus* 34. *verbis quod in regione in qua actum est, frequentatur sequamur, D. de reg. jur.* Hæc ita sunt interpretanda,



pretanda, ut si inutilis sit locatio facta, peti possit, restitutio in integrum *l. etiam, 3. C. si tutor vel curat. interv. junct. arg. l. respublica 4. C. quib. ex caus. major.* Sin autem antecessor ad plures annos addixerit usum fundi, cuius usus ad Pastorem tantum pertinet successor potest intra tempora locationis rei usum repetere *arg. d. l. emptorem 9. C. h. adeo quidem ut conductorem habeat actionem adversus hæredes locatoris: quandoquidem antecessoris locationi inest tacitè hæc conditio si vixerit usque in tempus contractui dictum, siquidem is tanquam sacerdos locaverit arg. l. in omnibus, 68. l. privilegia 196. D. de reg. jur. Vide Covarr. 2. var. resolut. tom. 2. c. 15. Ratio dubitandi I. Administratio Ecclesiæ morte interit, post ejus ergo mortem non potest durare effectus; deficiente enim causa effectus deficit *arg. l. actione 65. §. morte 9. D. pro socio.* Vti enim prætor ultra annum sui imperii non potuit edictum propagare, ita nec privati suos contractus poterunt propagare ultra tempus vitæ quo administrant: II. Uxor obligatur ex locatione à marito facta, licet ad eam pertineat omnis rei utilitas *l. si filios. 25. §. f. D. solut. matrim. cur non sacerdos?**

5. Emptorem fundi non est necesse stare colono cui ante dominus locavit *l. emptorem 9. C. h. l. si merces 25. §. 1. D. h. Idem in Domino qui fundum vindicavit à possessore l. si quis domum 9. D. h. In usufructuario l. arbores 59. §. 1. D. de usufruct.* Ratio dubitandi I. Hæres locatoris ac conductoris eodem modo est obligatus quo defunctus qui contraxit *§. fin. inst. h.* Ergo & emtor, qui succedit in venditoris locum. Nec venditor potuit plus juris in emptorem transferre, quam ipse habebat *l. nemo 54. l. qui in jus 177. D. de reg. jur.* II. An non præstat hic servare regulam in *l. quotiens 15. C. de rei vind.* quæ vult ut is præferatur, cui res priori loco est tradita? ita si colonus fundo utatur, præferetur is emptori. III. Pacta omnino servari oportet *l. 1. D. de pact.* Nec admittere oportet ullam rationem qua malitiis indulgeatur *l. in fundo 138. D. de rei vind. & suum jus cuiquam detrahatur l. 2. D. de his qui sunt sui vel alien. jur.* IV. Præstat colono relinquere fructus

St 5

empto-



emptori pensionem *l. fin. vers. Papinianus D. de iur. fisci.*

6. Si ea lege emerit quis ne expellat colonum non potest eum expellere *d. l. emptorem 9. C. h.* Quin imo si dominus ædium vendiderit eas ac habitationem habitatoribus receperit, salva manebit, excepto venditore, habitatoribus omnibus, etiam iis qui gratis habitant, habitatio *l. mercedem 53. §. f. D. de act. empti.* Ratio dubitandi I. Pactum nunquam vel stipulatio tertio efficaciter potest fieri *l. stipulatio 38. §. alteri 17. D. de verbor. oblig.* II. Cum generaliter habitatio est recepta habitatoribus, non comprehenduntur ii qui gratis habitant *d. l. si mercedem 53. §. f.* Id enim summam habet rationem, cum illis, quibus gratuita habitatio concessa est, nulla detur actio contra venditorem.

7. Emphyteutæ, superficiarii, quibusque vel generaliter vel specialiter res conductæ sunt obligatæ conductoribus ad contractus securitatem, ab emptoribus expelli nequeunt. Datur enim iis jus retinendi, cum jus in rem habeant, & sint quasi domini *l. 1. §. 1. D. si ager vectig. l. 1. §. 1. in fin. §. 6. D. de superficie. l. in special. 73. §. 1. & ll. seqq. D. de rei vind. l. si creditor, 7. §. f. D. de distract. pign. l. pignoris, 17. D. de pignor.* Vide Bart. in *d. l. 9. Immol. conf. 118.* Quod adeo verum est, ut, licet emptores colonis qui pignus habent offerant quod sua interest, non tamen coloni cogantur cedere, quia jus quæsitum in fructus iis auferri non potest. Ratio dubitandi I. Generaliter definitum est *d. l. emptorem 9. C. h.* emptorem non tenere stare locationi, at locatio est in Emphyteusi *l. 1. & 2. D. si ager vectig. in superficie l. 1. D. de superfor.* Nec pignus ceu accessu principale jus conductionis potest immutare. II. Desideratur ut specialis sit hypotheca & conveniat, ne res conductæ vendatur *d. l. si creditor 7. §. f. D. de distract. pign.* Ita & sæpius est iudicatum Papon. 10. arrest. 3. n. 1. & 1. Notar. 2. c. de louage. Imberd. in *Enchrid.* III. Oportet conductorem credere emptori, offerenti quod sua interest *l. Paulus 12. in f. D. quib. mod. pign. solv.* Vide Rolland. à Valle 1 *consil. 6. n. 10. & seqq.*

8. Res



8. Res alienæ locari possunt; ita tamen ut domino liceat prohibere *l. si tibi alienam 7. D. h.* Et si conductor alteri locaverit, eique qui secundò conduxit, à domino fiat interdictio, non liberabitur prior locator præstatione mercedis, quam prior conductor à conductore secundo pactus est, sed præstare debet omne id quod ratione ejus quod interest idem secundo conductori præstiterit *l. nos videamus 8. D. h.* Ratio dubitandi I. Dominus non potest prohibere, cum contractus locationis ad eum non pertinet, sed tantum vindicare *l. officium 9. D. de rei vind.* II. Prior conductor non consequitur omne, quod secundo conductori est præstandum nomine ejus quod interest, sed tantum mercedem quam secundus conductor ei promissit *d. l. si tibi alienam 7. l. ex conducto 1 §. ubique 7. l. si fundus 33. l. 35. D. h.* Idem & æquitati congruit, ne in amplius teneatur locator primus, quam conductor prior à secundo conductore consequitur. *Vide de hac questione Cujac. in explicat. ad African. l. 35. D. h. Anton. Fabr. 2. conject. 5. Arum. exercit. 14. Th. 11.*

9. Servitutes reales non locantur *l. locare 44. D. h.* uti nec usus *§. 1. Inst. de usu & habit. ratio juris quam Cujacius dat, quod locatio fiat ad tempus, & servitus ad tempus non possit constitui l. 4. D. de servit. satis non est conveniens.* Ratio dubitandi I. Servitus rustica pignori dari potest *l. sed an via 12. D. de pignor. cur non locari? Vendi potest servitus realis §. f. Inst. de servit. pred. rustic. cur non locari? cum arctissima sit affinitas inter emptionis & locationis contractum l. 2. D. & §. 1. Inst. h.* Ususfructus *l. arboribus 12. §. 2. D. de usufr. Vectigal publicum l. f. C. de vectig. & commiss. feudum cap. un. §. 1. qualiter olim poterat feud. alien. locantur, cur non servitus realis? II. Cur magis habitatio locatur quam usus, cum par sit juris causa in usufructu ædium ac habitatione l. si habitatio 10. D. de usu & habit. & usufructuario sit permissum ab inquilino recepto pensionem percipere l. cui usus 2. in fin. l. 4. pr. D. eod.*

10. Locatio rei recte fit in perpetuum *l. viam 10. C. h. l. qui fundum 32. D. h.* nec per hoc dominium in conductorem



ctorem transit *l. non solent* 39. *D. h.* Ideoque conductori nec directa nec utilis actio competit ad rem vel jus suum vindicandum cum amisit possessionem. Nec etiam contractus hoc modo initus, in emphyteusim degenerat. intentionem enim agentium spectari oportet *l. non omnis* 19. *D. de reb. credit.* & secundum eam proprietates naturales locationis sunt servandæ. vid. Alvar. Valasc. *de jure emphyt. quest.* 29. n. 28. Connan. 7. comment. 12. Welem. parat. *D. h. n.* 8. Ratio dubitandi I. Cui prædium perpetuo est locatum is habet actionem in rem. *l. 1. §. 1. D. si ager vetig. l. 1. §. autem D. de superfic.* ac consequenter vel jure civili vel gentium est dominus *l. in rem.* 23. *D. de rei vind.* Proprietas abscedente semper usufructu est inutilis *§. usufructus* 1. *Inst. de usufr.* ac conductor plenam in re habet potestatem. II. Contractus quo perpetuo datur fundus utendus, fruendus, emphyteusis dicitur aperte. *§. adeo* 3. *Inst. h.* vide Sermien. *lib. 3. select. interpretat. c. 2. n. 21.* & seqq. aliosq; apud Alvar. Valasc. *d. quest.* 29. n. 5.

11. Dubitandum non est quin quis suas operas perpetuo alteri possit certa mercede addicere *l. riam* 10. *C. h.* Azo in *summ. ibid.* hujus rei hic erit effectus, ut qui eas debet, non possit ad eas cogi, si nolit, sed liberatur præstatione ejus quod interest arg. *§. fin. Inst. de verb. oblig. l. 13. §. 1. D. de re jud.* vid. Coler. *de process. execut. part. 1. c. 9. n. 27.* Covarr. *de Sponsalib. 2. part. 7. n. 5.* Soar. in *The-saur. recept. sentent. lit. O. n. 16.* Ratio dubitandi. Pugnat cum libertatis jure, ut quis perpetuo alteri inserviat, nunquam sua, sed alterius negotia agat *l. 2. D. de hom. liber exhib.* legibus vero est cautum ne quis se servum faciat arg. *l. Titio* 71, *§. 2. D. de condit. & demonstr. l. conventio* 37. *D. l. nec si volens* 6. *l. interrogatam* 24. *C. de liberali caus.* Vide Sichard. in *rubr. C. h. n. 6. & 9. post.* Dyn. Cyn. Alber. de Rosate.

12. Exigit æquitatis ac commiserationis ratio, ne famuli, morbo aliave justa causa impediti officium suum præstare, in continenti ab iis quibus inserviunt domo expellantur; verum si diutius suas non exhibeant operas integram



tegram mercedem petere nequeunt. Rescriptum est ab Antonio, non immerito vecturam repeti, cum nauta munere vehendi non est functus *l. ex conducto* 15. §. item 6. *D. h.* Vide Gomer. 2. *resolut.* 3. n. 3. Bartol. *in d.* §. item 6. Nec enim casus contingens in persona ejus, qui operas debet, nocere debet ei, cui præstari debebant. Ratio dubitandi I. *ex l. qui operas* 38. pr. & §. 1. *D. h. ex l. sed addes* 19. §. cum quidam 9. *D. h.* III. *ex l. 1. §. Divus Severus* 13. *D. de var. & extraord. cognit. l. post.* 15. §. 1. *C. de Advocat. divers. judicior.* IV. *ex l. f. inf. D. ad l. Rhod. de jact.* V. *ex l. pen. C. de condict. ob caus. dator.* VI. *ex l. cum hares* 4. §. Stichus 9. *D. de statu lib.* VII. Casus fortuitus nocet domino non debitori, *l. 9. C. de pignorat. act. l. 23. D. de verbor. oblig.* vide Vand. 1. *Quæst.* 7. Math. Stephan. cent. 3. *quæst.* 75.

13. Conductor expelli potest ex ædibus conductis ante tempus conductioni dictum 1. si non solverit mercedem per biennium *l. ade* 3. *C. h. junct. l. quæro* 54. §. *D. h.* licet convenerit de eo non expellendo *d. l. 1.* atque hoc casu nec id quod interest nec pœna promissa, si locator expulerit, debetur. 2. si dominus docuerit ædes propriis usibus suis vel suorum esse necessarias *d. l. ade*, 3. si dominus ex necessitate ædes corrigere voluerit *d. l. ade*, 3. 4. si conductor male in re conducta versetur *d. l. ade*, 3. Ratio dubitandi ad 1. Non requiritur biennium, quia non fit ejus mentio in *d. l. ade*, 3. nec obstant textus in *d. l. 54. §. 1.* & in *d. l. 56.* quia in *d. l. 54.* exempli causa biennii fit mentio, non de inquilino, sed colono eoque non simpliciter accepto, sed cum pacto de non expellendo. ac deinde in *d. l. 56.* non de eo, qui expellendus est, sed cujus bona sunt annotanda, non de præsentē sed absente conductore tractatur. Ad 2. valde absurdum id esse videtur, ac pugnat cum intentione contrahentium, quæ est, ut conductor possit locata re frui interim. *l. si quis domum* 9. *D. h.* A venditione semel ritè inita non licet recedere, quomodo à locatione, quæ fructuum ac usus rei venditio? Imputet sibi dominus quod locaverit. ad 3. Inquilinus potest prohibere refe-

tionem,



tionem vel ædificationem; daturque super hacre interdictum, non ut expellatur inquilinium, sed ne possideat *l. si duo 3. §. inquilinus 3. D. uti possid.* Ad 4. Contractus nominatus non est rescindendus ex eo, quod alteruter ex contrahentibus non satisfaciatur conventioni, sed in id quod interest agendum est *l. 1. D. de act. empt. l. empti 9. C. de contrah. empt. l. 2. C. quand. lic. ab empt. disced.*

14. Male uti re conducta est, cum sit deterior *arg. Auth. qui rem huiusmodi C. de SS. Eccles.* Deterioratio vero non debet esse levis, sed major, ut cum arbores sunt excisæ, quæ non cæduæ, vel gremiales fuerint excisæ vel per ipsum conductorem *l. fructus 7. §. si fundum 12. D. locati cond.* vel per alium ob inimicitiam conductoris *l. si merces 2 §. culpa 4. D. h.* Id vero omne cum in facto consistat est arbitrio iudicis committendum *arg. l. mora 3 2. D. de usur.* Ratio est quia cum ipse bonam fidem non servet rejici debet *arg. l. quero §. 1. D. h.* Quæstionis autem est an integram pensionem teneatur solvere, & insuper damna resarcire. Affirm. ita tamen ut si intra tempus, ad quod locavit, ab alio aliquam mercedem percipiat, eam reddat priori conductori locator, ac sumptus necessarios exsolvat. Non enim debet locupletari locator cum alterius damno. *l. nam hoc 14. D. de conduct. indeb.* & malæ fidei possessor ac mala consequenter fide ædificans recipit sumptus necessarios. Ratio dubitandi I. Ex *auth. qui rem huiusm. C. de SS. Eccles.* II. Cum sua culpa damnum sentiat non videtur sentire *l. nec hoc iniquum 15. D. si quis omiss. caus. test.* Vide Cyn. Salic. Sichard *in l. ead. 3. C. h.* III. Non debet distinguui utrum major vel minor fuerit deterioratio, cum iustitia non ex quantitate, sed ex qualitate jus dicat; & tam sit in minimo quam in maximo, cum de damno resarciendo agitur, bona fides servanda *l. 1. §. illud 10. D. de conjung. cum emanc. l. si proprietarius 22. in f. pr. D. de damn. infect.* Nov. 69.

15. Si conductor malis moribus det operam, pone cum lupanar exercere quid juris? Distinguendum est, aut rei sit præjudicium aut personæ, aut non. Rei si simul sit abusus



abusus rei, excutiantur fenestræ, domus reddatur infamis. Personæ, si locator male audiat. hoc casu expelli docet Cyn. in l. 3. C. h. non illo. Baldus vero distinguit inter personas & loca. Si homini bono sit locata domus, erit expellendus. si quem sciverit esse talem locator, non expelletur, nisi vicinia agat. Si loca sint famosa, mancant, si sint honesta expellatur. Ratio dubitandi. I. In totum sunt expellendi arg. l. 12. C. de remilit. II. Ex l. non aliter 7. D. de usu & habit.

16. Si domus ac hortus uno ac eodem contractu locentur, etiam in totum est expellendus. Qui enim parte male utitur re ipsa male utitur. Adde arg. ex l. etiam si partitis 111. D. de legat. 1. l. & si non totam 13. D. si quis omiff. caus. test. ac absurdum esset ut si quis imo cubiculo abuteretur, ex cubiculo tantum ejiceretur. Ratio dubitandi I. Poena non debet excedere delictum. II. Vasallus partem fundi alienans sine domini consensu, tantum partem amittit. c. un. de vasall. qui feud. contra constit. Lothar. alien. 2. 38.

17. Conductor sumptus ad perpetuam utilitatem ob fructus colligendos ac asservandos in rem conductam factos jure repetit. Pone, ab eo ædificatum esse horreum, in quod vehantur fructus. Pone vineas esse institutas ob quas pluris potest fundus locari l. dominus horreorum 5 §. 1. l. colonus 61. D. h. Pone viam publicam esse resectam, aquæ ductum purgatum l. 1. §. 3. in fin. D. de via publ. Vide Fachin. 1. controvers. 85. post Ruin. & Roll. à Vall. non enim æquum est ut dominus locupletetur cum alterius jactura. Ratio dubitandi I. Imputet sibi conductor, qui, sciens esse alienū solum, in eo ædificat. Semper enim ei potest objici culpa, ex qua non censetur damnum pati l. adeo 7. §. ex diverso 12. D. de acq. rer. dom. II. Tollat potius conductor quod ædificavit: id enim tantum ex æquitate ei est permissum l. Julianus 37. in fin. D. de rei vind. III. Inauditum est, ut qui fructus percipit, impendia ob & in fructus facta ipse non ferat. l. fructus 7. §. f. vers. sed ha impense D. solut. matrim. maxime cum ob impensas majorem utilitatem



litem sit consecutus: quem autem sequuntur commoda, illum & incommoda *l. secundum 10. D. de Reg. jur. I V.* Incatur potius hæc ratio, ut cum fructibus compensentur pro rata sumptus *l. sumptus 48. D. de rei vind.* Vide Castrens *lib. 2. consil. 270.*

18. Certi juris est, quod sterilitates, quæ lue tempestatis vel alio cœli vitio eveniunt ad onus domini pertineant. *l. licet. 8. C. h.* Idem statuendum est si per vim, cui resisti non potest, fructus sint sublatis vel corrupti; siue ea sit vis ab hostibus illata, siue à flumine siue à graculis aut sturnis *l. ex conducto 15. §. si vis, 2. D. h.* aut à repentino incendio damnum. *d. l. ex conducto §. 3.* Hac in re tres quæstiones oriuntur. Prima est an recte id sit constitutum? altera qualis debeat esse sterilitas, ob quam remissio vel exonerationis mercedis fieri debeat? Cum hæc res in facto consistat, primo ad arbitrium iudicis decurrendum est. *arg. l. mora 32. D. de usur. & mor.* Variæ enim concurrunt hic circumstantiæ personarum ac factorum, adeoque impossibile est certo ac uno modo rem omnem explicare. Pone colonum esse divitem, dominum pauperem, qui si nihil accipiat inedia sit periturus, huc facit. *l. in fundo 38. D. de rei vind.* Pone colonum ut plus ex fructibus redigeret consecuisse agrum semine, quod rarius, cum ex eo incertus sit proventus ac fructus, prudentiores agricolæ solent terræ committere. huc facit *l. nec hoc, 15. D. si quis omiss. caus. testam.* Pone ci agricolæ, qui conqueritur, soli, non aliis perisse fructus: labores non convenienti tempore esse factos: diligentiam exactissimam non fuisse adhibitam. huc facit *c. damnum 86. de reg. jur. in 6. l. quod quis 203. D. eod.* Deinde si nihil eorum, de quibus supra, vel simile concurrat, erat ea demum sterilitas reputanda, cum deductis opera ac sumptibus dimidia pars mercedis haberi nequit ex fructibus, ea enim est enormis læsio in emptione, cum quis ultra dimidium in pretio est deceptus *l. rem majoris, 2. C. de rescind. vendit.* ac consequenter in locatione, quia ea ejusdem juris regulis consetur *l. 2. D. h.* nec aliam enormis læsionis definitionem jura tradiderunt: quocirca ea  
&



& in hac re est retinenda *arg. l. non possunt* 12. *D. de legib.* Tertia quaestio est: quousque remitti mercedem oporteat? æquior ac juri magis consentanea est sententia: quod si dimidium mercedis non possit confici ex fructibus, merces sit remittenda; ita, ut, si ex fructibus, deducta omni impensa ac opera, nihil sit receptum, nihil præstetur, *arg. d. l. ex conducto* 15. §. *si vis* 2. Alias si quid collectum, tantum mercedis nomine solvatur, quantum redactum est *arg. d. l. ex conducto* 15. §. *ubicunque* 7. *verbis exonerationem prorata.* Sin autem ex fructibus, deductis iis, de quibus ante, haberi possit pars dimidia mercedis, nihil remittendum est *arg. l. si merces* 25. §. *vis major* 6. *D. h.* Id vero his adjiciendum, quod licet merces remittenda sit, nunquam tamen ex hisce causis agi possit in id quod interest. *d. l. ex conducto* 15. §. *ubicunque* 7. Ratio dubitandi ad I. 1. conductor est emptor fructuum *l. liberto* 21. *pr. D. de ann. leg.* Emptor vero omnem casum præstat. §. 3. *Inst. de empt. ac vendit.* 2. Conductor fructus immodicos non tenetur restituere *d. l. si merces* §. *vis major* 6. *D. h.* Ergo æquo animo feret, si immodicum damnum patiat *arg. l. secundum* 10. *D. de reg. jur.* Ad II. 1. Præstat definiri sterilitatem ex vulgi opinione, *arg. l. cum lanionis* 18. §. *item inf. D. de instruct. & instrum. leg. l. 1. D. de usur. l. semper* 34. *D. de reg. jur. l. si chorus* 79. §. 1. *D. de leg. 3. l. si arbor* 28. *D. de probat. l. 1. §. 1. D. de fluminib.* Vide Hostiens. *Imol. in c. propter sterilitatem* 3. *x. h. Sichard. in d. l. licet* 8. *num. 13. inf. C. h.* II. Satius est tunc proprie ob sterilitatem remitti mercedem, cum conductor non est consecutus semen per *d. l. ex conducto* §. *si vis* 2. *vers. sed & si labes, & §. ubicun.* 7. III. Rectius fecerimus si damnum dimidiæ fructuum eorum, qui percipi solebant, sterilitati imputaverimus, uti sensit *Ruin. 1. consil. 81. 87.* Ad III. In genere est definitum *d. l. ex conducto* 15. §. *si vis* 2. omne damnum pertinere ad dominum indistincte, modo ex casu fortuito obvenit: Non ergo distinguendum est,



*Ex titulo Cod. de jure Emphyteutico.*

19. Emphyteusis est contractus, quo dominus alteri concedit rem immobilem utendam fruendam ad meliorandum, præstito annuo canone in recognitionem domini. Giphani. *ad tit. Cod. h.* Paulo aliter definitur à Schradero *ad §. 3. Inst. de locat.* Alvar. Valasc. *quest. 1. Juris Emphyteut. n. 2.* Tulden. *ad tit. Cod. h. n. 1.* hunc contractum esse bonæ fidei, non ambigo, Connan. 7. *comm. 12.* Tuld. *d. l.* Ad ejus perfectionem desiderari scripturam, probant *l. 1. C. h. Bronch. cent. 1. Assert. 79.* Sichard. *ad d. l. 1.* Nec tantum ad probationem necessariam esse, sed & esse de substantia quoad perfectionem, videtur mihi verius *d. l. 1.* vide Alvar. Valasc. *late d. tract. quest. 7.* Nec tantum in fundo, sed & in ædibus eam constitui posse, indicatur *l. finita §. si de vectigalib. D. de damn. infect. Nov. 120. c. 1. Auth. si quas C. de Sacros. Eccles.* Si solum vel ædes sint Ecclesiasticæ, Ecclesiastica; si non sit solum Ecclesiasticum dicitur Emphyteusis civilis. Treutl. *vol. 1. Disput. 29. Thes. 9. in fine.*

20. Constitui potest jus Emphyteuticum ad tempus, & in perpetuum. Clar. *§. Emphyteus. q. 28.* Constituta Emphyteusis civilis ad quosvis hæredes transit *d. §. 3. Inst. de locat.* Ecclesiastica tantum ad descendentes etiam ultra pronepotes. Sed excipi oportet eam quæ est à Majori Ecclesia Constantinopolitana, & in ædibus quæ intra eam urbem sunt *Nov. 7. c. 3. Nov. 120. c. 6. §. 3.* Clar. *d. quest. 28. n. 2.* hanc in Nepotibus finiri certum est. An & Emphyteusis temporalis finito tempore renovata censetur per taciturnitatem ad instar locationis multi ambigunt. Præstat id negari, quia scriptura non nudo consensu fit *d. l. 1. C. h. ubi Jason.* Nec constitui posse si ab initio res locata sit, per uniformem canonis præstationem puto. Emphyteusis si sit simpliciter constituta præsumitur perpetua *arg. d. §. 3. Inst. de locat. ubi Schrad. n. 19.*

21. De



21. De Canone multæ incidunt quæstiones. An in pecunia numerata tantum consistat & necessario? Negat Schrad. *d. loc. n. 17.* Clar. *d. quæst. 28.* Giphani. *ad l. 2. C. h.* An ob sterilitatem debeat fieri pensionis remissio? Negatur *arg. l. 1. C. h.* An ob inundationem? siquidem inundatio rem totam non tollat, non debere compelli dominum ad remissionem probabilius est. An Emphyteuta intra triennium in civili Emphyteusi non solvens pensionem, suo cadat jure & expelli possit, si non fuerit interpellatus? utique *l. 2. C. h. ubi* Sichard. *N. 3.* Quid si non solverit totum debitum? Melius & benignius est, ut non expellatur *arg. d. l. 2. arg. c. 9. x. de pæn.* Coras. *ad d. l. 2. C. h.* An ipso jure amittat jus Emphyteuticum Emphyteuta cessans in solutione canonis? Affirmo, modo dominus declaret suam voluntatem *arg. d. l. 2. & ibid.* Jason, Harprecht. *ad d. §. 1. Inst. de locat. n. 520.* An valeat pactum de non expellendo ob cessationem in solutione pensionis? Affirmo, Bronchorst. *1. Miscell. 42.* An dominus possit propria autoritate Emphyteutam, ob cessationem expellere? Non videtur. Bronch. *1. Assert. 82.* An Emphyteuta fructus, quos ante denunciationem domini percepit, suos faciat? Affirmo *arg. d. l. 2. Fachin. 1. contr. 94.* An Emphyteuta possit pro futuris aliquot annis invito domino pensiones solvere aut deponere? Negat Harprecht. *ad d. §. 3. n. 110. per. l. 59. D. de solut. l. 122. D. de verbor. oblig. l. 1. C. de condict. ex lege.* At magis contraria sententia arridet; cum quis antediem recte solvat, modo idem solvatur quod debetur. An patre cessante & suo jure cadente, filius non debeat admitti? Negat Bald. *in l. 8. §. patronum D. de in jus vocand.* An uno ex hæredibus non solvente canonem, jus Emphyteuticum reliquis cohæredibus recte solventibus pereat? Benignius sunt poenæ interpretandæ. Harprecht. *ad d. §. 3. n. 510. & 511.* Fachin. *1. controvers. 97.* An hæres rem ignorans Emphyteuticam esse, & cessans in solutione jus suum amittat? Ignoranti subveniendum *l. 29. D. Mandati.* An deteriorans cadat suo

Tt 2

jure.



jure? Negandum videtur, Hartm. Pistor *lib. 1. quest. 28.* An qui per cessationem jure suo excidit, amittat meliorationes, quas ex natura contractus facere debet? Affirmat. Sand. 3. *decis. fris. tit. 6. definit. 6.* At id paululum ex æquitate mitigandum. An mora oblatione pensionum possit purgari? Negatur, *arg. l. 12. C. de contrah. & commit. stipul. l. 23. D. de oblig. & act.* Bronchorst. *cent. 1. Miscell. c. 46.* Fachin. 1. *Controv. 95.* Et hic temperamento opus est. An dominus accipiendo, post elapsum tempus, canonem renunciet suæ actioni? Eum æque expellere Emphyteutam posse, puto verius, modo ante suam voluntatem de expellendo declaraverit. *Vide Tuld. cod. h. n. 15.*

22. Statuo Thesaurum inventum in fundo Emphyteutico pertinere ad lucrum domini *arg. §. 39. Inst. de rer. divis.* dissentit Giph. *ad l. 2. C. h. Alluvionis commodum, quoad proprietatem domino; quoad usum, Emphyteutæ cedere; Domum exustam, quæ data erat in Emphyteusin, non esse restituendam ab Emphyteuta, nisi domus sit accessio fundi emphyteutici, affirmo.* Si duobus jus Emphyteuticum sit pactione constitutum, unusque sit in possessionem inductus? puto præferendum eum, qui in possessione est *arg. l. 15. C. de rei vind.* Errant interpretes, qui pactioni de Emphyteusi tribuunt eam efficaciam, ut jus in rem constituatur; nisi id utilitatis ratione accipiamus.

23. Emphyteuta jus suum alienare incio domino non potest. Debet enim ante requiri Dominus *l. 3. C. h.* Quid si in contractu Emphyteutico dederit dominus potestatem alienandi? Non erit imponendum Emphyteutæ, ut post requirat consensum sui domini *d. l. 3. junct. l. 29. C. de pact.* Id pactum de alienandi potestate etiam proderit hæredibus Emphyteutæ: Harprecht. *ad d. §. 3. n. 324.* Nomine alienationis hic comprehendendi venditionem extra dubium est. An & donatio comprehendatur? Non video id deduci posse ex *d. l. 3. arg. l. 1. C. de fund. patrim. l. 71. §. f. D. de legat. 1.* An permutatio? An in do-

tem



tem datio? Negatur *arg. d. l. 3. ubi Iason n. 101. 107.* An servitutis constitutio? Affirmo *arg. l. f. C. de reb. alien. non alienand. junct. d. l. 3.* An oppignoratio? Negatur *l. 16. §. f. de pignorat. act. l. 3. 1. de pignor. Clar. §. Emphyteusis q. 18. Gail. 2. obs. 25.* Quid si Emphyteuta vendiderit & nondum tradiderit? Melior esset sententia quod non sit locus commissio. sunt enim verba cum effectu accipienda: Giphani *ad d. l. 3.* Quid, si partis sit alienatio facta? secundum illam partem committitur. Vide Grammat. *decis. 49.* Quid si Emphyteuta vendat, ut fiat cum consensu domini? Non video cur dominus Emphyteutæ possit adimere jus Emphyteuticum. Quæritur à multis an invito domino possit Emphyteuta fundum suum deferere? Negatur *arg. l. 3. C. de fund. patrimon. l. 3. C. de omni agro desert.* An commissum Emphyteuseos præjudicet iis, quibus jus suum Emphyteuta oppignoravit? Negatur. Vide Tuld. *Cod. h. n. 20.*

### Ex tit. De Æstimatoria.

24. Contractus æstimatorius est contractus innominatus, quo agitur, ut cum res æstimata vendenda datur, aut res, aut æstimatio, de qua convenit, reddatur *l. 1. D. h.* De periculo rei quæritur, an sit ejus, qui rem suscepit? id innuitur *l. 1. §. 1. D. h.* At res sic temperanda est, ut procedat, si in specie convenit, ut æstimatio reddit possit: Costal. *D. ad d. l. 1. hic.* Si autem fiat æstimatio, ut intelligatur, quanto pretio vendi debeat: hoc casu qui suscepit non ex omni periculo ac casu fortuito tenebitur, sed sequi oportet distinctionem *l. 17. §. 1. D. de præscript. verb. Vid. Bus. ad d. l. 1. §. 1. Connan. 7. comm. 15. n. 4.* Quid si pluris res fuerit vendita, quam erat æstimata? Spectari debet quod actum est *l. 34. D. de reg. Jur.* Si de eo non possit constare, in dubio restituetur æstimatio, de qua convenerat *d. l. 1. §. 1.* Quid si qui recepit sibi velit rem retinere, & æstimationem solvere? Non dubito, quin id fieri possit, modo convenerit, ut res ipsa, aut æstimatio reddatur: secus si æstimata vendenda simpliciter sit data.

T t 3

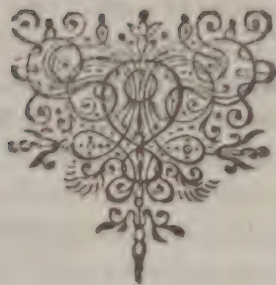
Ex



*Ex tit. de Prescript. verb.*

25. In contractibus innominatis licet pænitere *l. 3. §. Idem erit. l. si pecuniam §. D. de condiēt. ob caus.* addit Costal. ad *l. 5.* hasce limitationes. I. Nisi aliud inter partes convenerit. *l. si alienam §. 1. D. de denat. caus. mort.* II. Nisi permutatio rerum venalium sit facta *l. 1. D. de permut.* Jason in *l. 11. D. de reb. cred.* III. Nisi contractus fiant per conditionem *c. verum. de condit appof.* IV. Nisi iuramentum sit appositum. V. Nisi primum aliquid sit datum, deinde ex intervallo convenerit ut aliquid fiat. Bart. Jason in *l. si cum fundum C. de pact.* VI. Nisi res defuerit esse integra *d. l. 5. D. de condiēt. caus. data.* Et si res defuerit esse integra non sufficit oblatio, nec oblatio vim implementi habet. Costal. *d. loco.*

F I N I S.



INDEX



# INDEX

## Titulorum qui hoc libello continentur.

<b>A.</b>		<i>Commodati vel contra</i>
<b>A</b>	<i>ctionibus empti</i>	530
	635	<i>Communia utriusque ju-</i>
	<i>Ad exhibendum</i>	<i>dicu</i> 449
	449	<i>Communi dividundo</i>
	<i>Ad legem Aquilianam</i>	448
	429	<i>Compensationibus</i> 565
	<i>Ad legem Rhodiam de</i>	<i>Concursu actionum</i> 338
	<i>jactu</i> 538	<i>Conditione causa data</i>
	<i>De Adoptionibus &amp;</i>	<i>causa non secuta</i> 507
	<i>emancipationibus</i> 140	<i>Conditione furtiva</i> 517
	<i>Ad Sctum Vellejanum</i>	<i>Conditione indebiti</i> 510
	552	<i>Conditione ob causam</i>
	<i>Advocatis diversorum</i>	<i>datorum</i> 507
	<i>judicium</i> 219	<i>Conditione ob turpem</i>
	<i>Aestimatoria</i> 651	<i>causam</i> 509
	<i>De Aleatoribus</i> 450	<i>Constituta pecunia</i> 527
	<i>Alienatione Iudicii mu-</i>	<i>Constitutionibus Princi-</i>
	<i>tandi causa facta</i> 305	<i>pum</i> 107
	<i>Antinomiis disputationes</i>	<i>Contrahenda emptione</i>
	30. 56. 66. 75. 85.	594
		<i>Cumulatione actionum</i>
		346
<b>C.</b>		<b>D.</b>
	<i>Calumniatoribus</i> 271	<i>De Defensoribus</i> 234.
	<i>Commerciis &amp; mercato-</i>	256
	<i>ribus</i> 600	<i>Tt</i> 5
		<i>De-</i>



# I N D E X.

*Depositi vel contra* 573

*Diversis rescriptis & pragmaticis sanctionibus* 114

*Divisionibus Iuris* 16

*Dolo malo* 283

## E.

*De Edendo* 169

*Edictis Pratorum* 116

*Emancipationibus liberorum* 140

*Ecquod certo loco dari oportet* 518

*Ecquod metus causa gestum erit* 280

*Errore Advocatorum* 226

*Etiam per procuratorem causam restitutionis in integrum agi posse* 277

*Exercitoria actione* 535

*Ex delictis defunctorum in quantum heredes conveniantur* 394

*Ad exhibendum* 449

*Ex quibus causis majores 25. annis in integrum restituantur* 302

## F.

*Familiae erciscundae* 440

*Feriis* 168

*Fidejussoribus minorum* 286

*Finium regundorum* 439

*Foro studiosorum* 325

## G

*Gratiosa Principum restitutione* 304

## H.

*De hereditariis actionibus* 333

*Hereditate vel actione vendita* 616

*His qui ad statuas consurgunt* 116

*His qui notantur infamia* 227

*His qui sunt sui vel alieni Iuris* 132

*His qui veniam aetatis impetraverunt* 298

## I.

*De in diem additione* 614  
*In-*



# I N D E X.

<i>Ingenuis</i>	129		
<i>In integrum restitutionibus</i>	272	L.	
<i>In integrum restitutione postulata ne quid novi fiat</i>	278	<i>De Lege Commissoria</i>	616
<i>In ius vocando</i>	158	<i>De Lege Rhodia de jactu</i>	538
<i>In litem jurando</i>	500	<i>Legitima</i>	358
<i>Inofficioso testamento</i>	348	<i>Litterarum obligationibus</i>	465
<i>Inofficiosis donationibus</i>	368	<i>Locati conducti</i>	636
<i>In quibus causis militantes fori præscriptione uti non possunt</i>	320	M.	
<i>De in rem verso</i>	550	<i>Macedoniano Senatusconsulto</i>	544
<i>Institoria actione</i>	540	<i>Mandati &amp; contra</i>	584
<i>Iudiciis &amp; ubi quisque agere vel conveniri debeat</i>	311	<i>Mandatis Principum</i>	111
<i>Iure scripto &amp; non scripto</i>	22	<i>Minoribus 25. annis</i>	285
<i>Iurejurando sive voluntario, sive necessario sive judiciali</i>	472	<i>Mutuo</i>	451. 452
<i>Iurisdictione omnium iudicum &amp; de foro competentis</i>	143	N.	
<i>Iure Emphyteutico</i>	648	<i>Nauta, Caupones stabularii ut recepta restituant</i>	311
<i>Iuris præceptis</i>	13	<i>Negotiis gestis</i>	260
<i>Iustitia &amp; jure</i>	1	<i>Ne quis in sua causa iudicet vel sibi ius dicat</i>	329
		<i>Non</i>	



# I N D E X.

<i>Non numerata pecunia</i>		<i>Prohibita sequestratione</i>	
	465	<i>pecunia</i>	559
<i>Noxalibus actionibus</i>		<i>Pro Socio</i>	592
	439	<i>Publiciana in rem actio-</i>	
<i>O.</i>		<i>ne</i>	387
<i>De Ordine Iudiciorum</i>		<i>Q.</i>	
	336	<i>Quæ sit longa consuetu-</i>	
<i>P.</i>		<i>do</i>	119
<i>De Pactis</i>	173. 188	<i>Quando Imperator inter</i>	
<i>Pactis inter emptorem &amp;</i>		<i>pupillos viduas vel</i>	
<i>venditorem compositis</i>	604	<i>miserabiles personas</i>	
<i>Patriapoteſtate</i>	132	<i>cognoſcat, &amp; ne ex-</i>	
<i>Peculio</i>	549	<i>hibeantur</i>	320
<i>Periculo &amp; commodo</i>		<i>Quemadmodum ſervitu-</i>	
<i>rei vendita</i>	634	<i>tes amittantur</i>	424
<i>Per quas personas nobis</i>		<i>Quibus modis uſuſfru-</i>	
<i>acquiratur obligatio</i>		<i>ctus vel uſus amitta-</i>	
	542	<i>tur</i>	397
<i>Petitione hereditatis</i>		<i>Qui &amp; adverſus quos in</i>	
	369	<i>integrum reſtitui non</i>	
<i>Pignoratitia actione vel</i>		<i>poſſunt</i>	295
<i>contra</i>	538	<i>Qui pro ſua iuriſdictione</i>	
<i>Postulando</i>	216	<i>judices dare, darive</i>	
<i>Præſcriptis verbis</i>	652	<i>poſſunt</i>	313
<i>Precibus Imperatori of-</i>		<i>Qui ſatiſdare cogantur</i>	
<i>ferendis, &amp; de quibus</i>		<i>vel jurato promittant,</i>	
<i>rebus ſupplicare liceat</i>		<i>vel ſuæ promiſſioni</i>	
	112	<i>committantur</i>	167
<i>Procuratoribus &amp; defen-</i>		<i>Quod cuiuſque univer-</i>	
<i>ſoribus</i>	234	<i>ſitatis nomine vel con-</i>	
		<i>tra eam agatur</i>	258
		<i>Quod</i>	



# I N D E X.

<i>Quod jussu</i>	551	<i>rusticorum</i>	420
<i>Quod quisque juris in</i>		<i>Servitutibus urbanorum</i>	
<i>alium statuit, ipse eo-</i>		<i>prædiorum</i>	414
<i>dem utatur</i>	156	<i>Si adversus delictum re-</i>	
<i>R.</i>		<i>stitutio postuletur</i>	289
<i>De rebus alienis non alie-</i>		<i>Si adversus venditionem</i>	
<i>mandis, &amp; de prohibita</i>			289
<i>rerum alienatione vel</i>		<i>Si adversus usucapionem</i>	
<i>hypotheca</i>	618		293
<i>Rebus creditis</i>	451	<i>Si ager vectigalis hoc est</i>	
<i>Rei vindicatione</i>	382	<i>Emphyteuticarius pe-</i>	
<i>Repressaliis</i>	330	<i>tatur</i>	387
<i>Reputationibus quæ fiunt</i>		<i>Si certum petatur</i>	451
<i>in Iudicio in integrum</i>		<i>Si contra jus vel utilita-</i>	
<i>restitutionis</i>	299	<i>tem publicam, vel per</i>	
<i>Rerum divisione</i>	141	<i>mendacium aliquid</i>	
<i>Rescindenda venditione</i>		<i>fuerit postulatum vel</i>	
	618	<i>impetratum</i>	113
<i>Responsis prudentium</i>	117	<i>Si in communi eademque</i>	
<i>Restitutionibus in inte-</i>		<i>causa in integrum re-</i>	
<i>grum</i>	272	<i>stitutio postuletur</i>	287
<i>Restitutionibus minorum</i>		<i>Si minor se majorem di-</i>	
	285	<i>xerit vel major pro-</i>	
<i>Restitutione principum</i>		<i>batus fuerit</i>	297
<i>gratiosa</i>	304	<i>Si quadrupes pauperiem</i>	
<i>Retentione</i>	572	<i>fecisse dicatur</i>	426
<i>S.</i>		<i>Si quis alteri vel sibi sub</i>	
<i>De Senatusconsulto Ma-</i>		<i>alterius nomine vel</i>	
<i>cedoniano</i>	544	<i>aliena pecunia emerit</i>	
<i>Servitutibus</i>	409		602
<i>Servitutibus prædiorum</i>		<i>Si sapius in integrum re-</i>	
		<i>stitutio</i>	



# I N D E X.

<p><i>stitutio postuletur</i> 297</p> <p><i>Si tutor vel curator in-</i> <i>tervenierit</i> 287</p> <p><i>Si ususfructus petatur vel</i> <i>ad alium pertinere</i> <i>negetur</i> 402</p> <p style="text-align: center;">S.</p> <p><i>De statu hominum</i> 125</p> <p><i>Statutis</i> 95</p> <p style="text-align: center;">T.</p> <p><i>Temporibus in integrum</i> <i>restitutionum</i> 279</p> <p><i>Transactionibus</i> 202</p> <p><i>Tributoria actione</i> 542</p> <p style="text-align: center;">V.</p> <p><i>Vbi de criminibus agi</i> <i>oporteat</i> 325</p> <p><i>Vbi &amp; apud quem co-</i> <i>gnitio restitutionis in</i></p>	<p><i>integrum agitanda</i> 274</p> <p><i>Vbi in rem actio exerceri</i> <i>debeat</i> 327</p> <p><i>Veteri jure enucleando</i> 9</p> <p><i>Vsu &amp; habitatione</i> 404</p> <p><i>Vsufrectu &amp; quemadmo-</i> <i>dum quis utatur frua-</i> <i>tur</i> 388</p> <p><i>Vsufrectu accrescendo</i> 393</p> <p><i>Vsufrectu earum rerum</i> <i>qua usu consumuntur</i> <i>vel minuuntur</i> 400</p> <p><i>Vt lite pendente, vel post</i> <i>provocationem aut de-</i> <i>finitivam sententiam</i> <i>nulli liceat Imperatori</i> <i>supplicare</i> 113.</p> <p><i>Vt qua desunt advocatis</i> <i>partium Index suppleat</i> 227</p>
--	--

## F I N I S.



ARNOLDI VINNII, J.C.

# O R A T I O

*Habita in funere VIRI Cl.*

D. BERNARDI SCHOTANI,

Primarii Jurisprudentiæ PROFESSORIS,

XXIV. Octobr. Cl. 1661.

**B**ENE ac sapienter Majores nostri  
judicaverunt, spectatissimi Auditores,  
sacram esse debere magnorum viro-  
rum memoriam, atque hanc ipsam o-  
ptimè repræsentari, cum recenti adhuc luctu  
acrius in defunctorum amorem agimur. Man-  
davimus hodie terræ præstantissimum atque  
eruditissimum Virum Bernardum Schotanum,  
cujus Viri tot ac tanta in illustres Academi-  
as, Franequeranam, Ultrajectensem, & vel maxi-  
mè in hanc nostram extant merita, ut quicquid  
honoris impensum ante exequiis clarissimorum  
Professorum antiquo more fuit, id neutiquam  
denegandum sit hujus nostri recens defuncti  
memoriæ. Ac vos quidem ea omnia, quæ ve-  
strarum erant partium, jam peregistis, & quic-  
quid defuncti manibus debebatis, ritè persolvi-  
stis, postquam à vobis terræ traditus, & sepul-  
chro solenni funere conditus est. Nec dubito,  
quin, si quis hominibus rerum humanarum post  
mortem relictus est sensus, sanctissimus & fœli-  
cissimus Bernardi Schotani animus illâ tam ho-  
noricâ exequiarum pompâ, atque hoc extremo  
V u vestro



2 ARNOLDI VINNII, J. C.

vestro pietatis officio mirificè delectetur. Unus adhuc actus superest memoriæ magnarum animarum debitus, quem vobis quiescentibus, ac tristissimæ cogitationis secreto interim fruentibus mihi expediendum Rector & Senatus hujus Academiæ mandaverunt, nempe ut ejus, quem, quod omnes sciunt, propter singularem eruditionem cæterasque insignes animi virtutes præcipuè semper colui, & quoad vixit, veneratus sum, nunc mortui ac sepulti laudes publico præconio prosequerer, atque hoc ipso in loco de vitâ, moribus, studiis, atque institutis optimi & integerrimi viri verba ad vos facerem. Non deerant mihi causæ excusationis, & vel ob id unum, quod non ita pridem piæ memoriæ Collegæ nostro Nicolao Dedelio parentaveram, detrectare hanc provinciam, atque in alios ex more rejicere potueram. Sed occurrebat animo antiquus ille & laudatissimus Romanorum mos, apud quos in præstantium virorum funeribus ii defunctos pro rostris laudare solebant, averisque facem primi rogo admoveere, qui defunctis chariores fuerant, & cum iis vixerant familiarius, non semper qui facultate dicendi aliisve animi dotibus cæteris antecellebant. Quamobrem nihil obtendere volui. Quin ultrò professus sum ipsum etiam D. Schotanium non multò antequam diem suum functus est, meæ fidei commississe, ut ne extremum hoc pietatis munus ipsi denegarem: velle me morem gerere amicissimo Collegæ, fideique meæ commissum manibus defuncti persolvere. Nolite verò, Auditores, longam



gam hîc à me expectare eorum omnium, quæ relatu digna defuncto nostro evenerunt, quæve ipse digna laude in vitâ suâ gessit, commemorationem. Pleraque illa nos latent. Nihiladmodum ipse de se, quod quidem ad nos pervenit, annotavit. Tantùm paucula quædam subministrata nobis sunt à reverendo Viro D. Samuele Althufio defuncti nostri affine. Quæ cujuscumque sint, & præterea quæ nos ipsi de summo viro comperta habemus, bonâ fide vobis repræsentabimus.

Natus est Bernardus Schotanus Franequeræ, quod oppidum Frisiæ Occidentalis est, Leoverdiam inter & Harlingam situm, in solo uberrimo & lætissimo cùm ad arandum, tum ad pascendum: cujus loci amœnitate, munditie, ac salubritate rerumque omnium affluentia delectata quondam nobilitas valde frequens domicilia ibi posuit, ut nusquam fere tota Frisia frequentius; quam ob causam à nonnullis nobilium sedes hoc oppidum nominatum fuit. Atque ut est proximum Leoverdiæ, ita & meritò post Leoverdiam, ubi sedes Curia Provinciæ est, prima inter regionis civitates numerari potest, non propter antiquitatem, magnitudinem, aut opes, sed quia illic Musarum sedes ab Ordinibus illius Provinciæ erecta, quæ illam præ cæteris claram & illustrem reddidit. Natus ibi est Schotanus noster anno Domini nostri Jesu Christi millesimo quingentesimo nonagesimo octavo Nonis Octobris: qui annus comprimis celebris est conciliatione pacis inter duos potentissimos Reges,



Henricum IV. Gallia, & Philippum II. Hispaniarum, ejusdemque Philippi Regis dira & infami morte non multò post & eodem anno infecta. Patrem habuit Henricum Schotanium juris utriusque Doctorem, & Professore Primarium in illâ, quam diximus, Frisiorum Academia, quam ille Provinciam magna cum laude & comodo studiosæ Legum Juventutis viginti annos sustinuit, ab incunabulis nimirum ejusdem Academiae usque ad mortem suam, quæ incidit in annum millesimum sexcentesium quintum, quo tempore noster Schotanus agebat annum ætatis suæ septimum. Oblatam aliquando Patri fuisse Senatoriam in suprema Frisiae Curia dignitatem accepimus, sed illum recusato modeste honore sibi ultro delato maluisse in studiis Academicis otioque hoc literario consenescere, quam toties torturis & quæstionibus reorum capitalium criminum, quas omnes curia legibus ac moribus patriis sibi vindicat, interesse aut præesse: id illum à miti & clementi suo ingenio impetrare non potuisse. Mater ei fuit Gertruda Meinardi Poll, Consularis Leoverdiensis filia & proles unica, quæ singulari pietate & erga sobolem charitate ducta, post obitum mariti liberos suos, quos octo ei maritus reliquerat, interque eos filios duos, Meinardum & Bernardum nostrum, literarum studiis jam dicatos, non destitit assidue salutaribus monitis & vivo suarum virtutum exemplo ad pietatem, modestiam, humilitatem & injuriarum oblivionem extimulare, linguæ Latinæ non plane ignara, & quodrarum  
tunc



## O R A T I O. 5

tunc temporis illo in tractu, Gallici sermonis facilem ac promptum usum habens. Quibus Præceptoribus noster sit usus in tirocinio & prima disciplina non ausim affirmare: sed credibile est eosdem illum habuisse, quorum opera fratrem Meinardum usum, Simonem nempe Bernardum, & Johannem Fungerum, cujus nomen scriptis editis inclaruit, testatur clarissimus & reverendissimus D. Gisbertus Voetius in Oratione funebri, quam in obitum Meinardi Collegæ sui in professione Theologicâ octo ab hinc annis Ultrajecti habuit. Rude donatus noster à ludimagistris ad præclara illa & verè nobilia juris utriusque studia se contulit, primùm in Academiâ patriâ, ubi præceptore in primis usus est, quem & summè dilexit, Timæo Fabro, magno & non vulgari eruditione prædito Jurisconsulto, quod egregia ejus scripta testantur. Mox & in hanc Academiam se contulit, ubi publicè docentes per biennium audivit Cornelium Svvanenburgium, Johannem Linderhusium, Cornelium Sylvium, & qui tunc recens in ordinem Professorum juris allectus erat, Petrum Cunnæum, omnes magni nominis jurisconsultos. Precipue tamen ab ore pependit Cornelii Svvanenburgii: ac tandē in patriam reversus Doctor utriusque juris à Timæo Fabro creatus est anno millesimo sexcentesimo vigesimo secundo. Cæterum non ille intra Cæsarum Pontificumve scita se continuit, aut totum adolescentiæ suæ tempus solius Juris civilis aut canonici studio impendit, quod pravo more plerique nunc facere

V u 3                      solent,



6 ARNOLDI VINNII, J. C.

solent, sed per omnem honestarum artium cultum pueritiam adolescentiamque transegit. Græcas non minus quàm Latinas literas addidicit, omnemque penitus antiquitatis memoriam percepit. Disciplinas Mathematicas tam avidè hausit sibi que familiares fecit, ut etiam liberalium artium Magister ante justam ætatem creari meruerit. Adhæc & Theologiæ rerumque sacrarum studiosissimus fuit, & immane quantum in harum rerum cognitione profecerat ex viri optimi & summi Theologi fratris sui Meinardi consuetudine.

Eodem anno, quo Doctor juris renunciatus est Leoverdiam se contulit operam forensam tractaturus, receptusque in numerum, ac matriculæ Advocatorum in curia Leoverdiensi insertus est pridie Kalendas Majas. Incredibile dictu est, quàm brevi tempore illic viri virtus & doctrina inclaruerit. Sub idem tempus de socia vitæ sibi adsciscenda cogitavit, ac matrimonio sibi junxit honestissimam matronam Mariam Schotanam sobrinam suam, reverendi viri Johannis Schotani Ecclesiæ Goutumanæ Pastoris fidelissimi filiam, ex qua duos suscepit filios, quorum alter in ipso propemodum vitæ limine extinctus est, alter, nomen avi paterni referens Henricus Schotanus utriusque juris Doctor, adhuc superstes; quem & hic præsentem, mœstum quidem meritò, sed incolumem intuemur: mater in secundo puerperio vitam cum morte commutavit. Magna ingenia non diu delitescere aut omnino sine honore ac mercede esse possunt. Vix bien-



biennium causas in foro oraverat noster Schotanus, cum ecce Curatores Frisiorum Academiae, moti famam viri, Franequeram eum evocant ad publicam juris civilis professionem, quam ille anno millesimo sexcentesimo vigesimo quarto suscepit, & egregie ornavit: eoque munere summo cum honore & magno auditorum concursu functus ibidem est annos ferme undecim: ita ejus, cujus discipulus ante fuerat, Timæi Fabri factus est successor. Interea temporis & alia munia, eaque honorifica eodem in loco obivit, Consiliarii trium territoriorum quas Gretanias vocant, Senioris Ecclesiae, custodis & inspectoris rerum pupillarium, Syndicatum civitatis, ad quem à Magistratu vocatus fuit anno millesimo sexcentesimo vigesimo septimo. Consulatum tumultu civium exorto sibi ultrò oblatum cordatè ac modestè recusavit. Tertiò post susceptam professionem anno septimo Kalendas Octobris ad secundas transiit nuptias, ductam uxore lectissimam virginem Anna Catharina Johannis Althusii jurisconsulti eximii, reipublicae Embdanæ Syndici, & Margaretæ Naurathiae filia: Quantus vir Johannes Althusius fuerit, quantaque rerum forensium peritia instructus, ostendunt doctissimi illius libri Dicæologicæ Herbornæ editi anno millesimo sexcentesimo decimo septimo, ubi & ipse jus civile olim publicè professus fuit. Ex Anna Catharina mæstissima nunc vidua suscepit Schotanus noster unicam filiam Margaretam nomine, & formam corporis & animi bonis juxta commendabilem, quæ hac in urbe ex vita evo-



8 ARNOLDI VINNII, J. C.

æta, atque immatura ac luctuosa parentibus morte vix annum duodevicesimum egressa abrepta est sexto Idus Majas anno millesimo sexcentesimo quadragesimo sexto. Jam civitas Ultrajectensis illustre Gymnasium crexerat: cumque eò non contemnenda studiosorum multitudo confluxisset, propter diram contagionem, quâ tunc temporis nostra hæc civitas præ cæteris harum regionum infecta erat, Academiam moliri cœperat, & qui eam surgentem fulcirent, conquirere. Schotanium nostrum, cujus jam fama & existimatio apud omnes mirum in modum magna & illustris erat, Franequera accersendum Primores illius civitatis censuerunt. Invitatur grandibus promissis, oblata gemina professione, primaria juris, altera Mathesios cum luculento stipendio. Ille re benè expensâ, exploratoque super eâ amicorum judicio, tandem de consilio illorum conditionem oblatam amplexus est. Ita noster relicta Franequera & solo patrio Ultrajectum commigravit anno millesimo sexcentesimo trigesimo quinto. Cujus adventus quàm acceptus & charus Senatui populoque Trajectino fuerit vel ex eo conjicere licet, quòd advenienti statim sceptrum Academiæ delatum sit, & per quinquennium, id est, toto eo tempore, quo ibi vixit, Rectoratus Academiæ ei prorogatus. Per idem tempus ex rebus humanis excesserat vir omni prædicatione dignus, sed omni major, Petrus Cunæus, ingens Academiæ nostræ lumen & ordinis juridici decus. Visum est ex bono publico atque ex Academiæ hujus dignitate fore, si  
acce-



O R A T I O. 9

acceptum ex tanti viri obitu damnum repararet Schotanus noster. Missi Ultrajectum Procerum Academiae nostrae nomine viri amplissimi Clemens Baersdorpius Consul, & Johannes Wevelichovius urbis hujus Syndicus, qui illum ad professionem juris in hac Academia capessendam splendidis & magnificis conditionibus invitarent, oblatis etiam honorificis titulis perpetui hujus Academiae Consilarii, & collegii practici Praesidis, denique praerogativis omnibus, quae Petro Cunæo tributa fuerant, cujus in locum succederet. Aegrè & tantum non invitatus eorum desiderio annuit: annuit tamen tandem post multam deliberationem: cæterum non alia re magis, ut ipse mihi asseveravit, motus, quam splendore & vetustate hujus Academiae, cujus laudes longe lateque supra cæteras vicinarum regionum diffusæ essent ac disseminatæ. Nimirum celebriori adhuc in loco hujus viri virtus enitescere debuit, & vel hoc ipsum non potuit non ei honorificum ac gloriosum esse, quod Petro Cunæo dignus successor habitus fuit. Quantum desiderium sui apud populum Ultrajectinum discedens reliquerit, & quam ægre illinc dimissus sit, cognosci potest cum ex variorum epistolis, tum ex eleganti epigrammate, in quo illa tam tot magnorum virorum monumentis celebrata Anna Maria à Schurman sub personâ Academiae Ultrajectensis, parantem abitum his affatur versibus:

*Qui dederas nostris nascentibus aurea rebus  
Sæcula, cur tenebras nunc dare, Phæbe, paras?*

V u 5 Ne



10 ARNOLDI VINNIJ, J.C.

*Ne sis stella cadens proprio carissima cælo,*

*Occidat ut prima ne mihi luce dies.*

*Parce tuæ soboli, teneris te detinet ulnis :*

*Sit noster remora, sit tuus instar amor.*

Quin & abeuntem non pauci secuti sunt, interque eos, quem honoris causa nomino, Adrianus Pauw Bennebrouckii Dominus, nuper in ordinem senatorium allectus, filius nobilissimi & amplissimi viri Domini de Heemstede, Syndici hujus Provinciæ & Academiæ quondam Curatoris. Annus jam agitur duodecimus, ex quo noster ille ordinariam juris professionem in hac Academia suscepit, & sub nomine primarii jurisprudentiæ Professoris Codicem Justininianæum fœliciter interpretatus est. Quo fere tempore cum variis morbis conflictatus fuit; ac inprimis renum doloribus dirus ille & immitis tot eruditæ animarum carnifex calculus cum divexavit. Id malum ex sedentaria vita contractum, dum passus non est alimenta per somnum quietemque æqualiter digeri, augmentum ex tempore magis magisque accepit, plane ut jam vires dejectæ essent, & vix ulla pars corporis officium perageret. Ille tamen ut erat immoderati adversus se imperii, cum rem inimicissimam corpori suo faceret, & in laboribus perduraret, vetari nullo modo potuit. Tandem omnia in pejus ire cœperunt, & vis morbi ingravescens paulatim eum attrivit, donec tandem plenus spei ac fidei, totusque non humi, sed in Deo, Dominoque suo Jesu Christo defixus exspiravit. Non puto quenquam vestrū esse, Auditores, qui non intelli-

gar,



## O R A T I O. II

gat, quantum incommodi ad omnes & singulos ex obitu tanti viri pervenerit. Nemo quisquam mortem illius æquo animo ferre potest. Luget mœstissima conjux, luget filius, mœrent consanguinei & affines, illa marito, iste patre suo, hi amico, omnes optimis ejus consiliis orbat. Luget Ecclesia, quæ Senioris sui prompto consilio & fideli opera in posterum carebit. In primis verò afflicta hęc Academia, quæ Professore tantam doctrinam tantisque ingenii dotibus præditum amisit. Jacet jam ille, jacebitque exiguo contactus pulvere, & qui cura atque animi studio profutura sæculo agitabat, paucorum jam pedum continetur tumulo. Cæterum vivit vivetque in animis nostris, atque in ore fama hujus Academiæ & populorum omnium semper erit, apud quos modò nomen aliquod decusque eruditionis est. Memoriam habuit firmam ac tenacem: sed acri in primis judicio fuit, quod cum reliqui Professores ordinis juridici crebro experti sunt, præsertim in causis eorum, qui rerum suarum incerti consilium sibi à facultate nostra expetiverunt; tum universus Senatus Academicus, & eo maximè tempore, quo Rectoris Magnifici munere apud nos functus est: ad quem honorem suffragiis Professorum, judicio Consul hujus urbis, atque auctoritate illustrissimi & invictissimi Principis Auriaci Frederici Henrici celsæ memoriæ evectus est anno millesimo sexcentesimo quadragésimo quarto. In eo, inquam, munere prudentiam ejus, fidem, ac rerum agendarum peritiam omnes & Collegæ ejus, &

viri



viri amplissimi Consules & Senatores hujus urbis admirati sunt. Nullus fere casus ei inopinatus aut incognitus erat. Omnes omninò salebras perrumpebat, noctem diei interdum conjungens, planè ut ad hæc natus factusque videretur. Quamobrem nemini mirum videri debet, quòd toties & singulis fere hebdomadis consiliarius à Trajectensibus in Curia provinciali adscitus fuit. Nec tamen quamvis multis variisque aliarum rerum occupationibus per totam vitam distentus fuerit, curam rei familiaris unquam deseruit, sed quod boni & prudentis patrisfamilias est, res suas industria atque honestis artibus semper non modò tutatus est, verùm etiam augere impensè studuit. In primis autem id operam dedit, atque in hoc unicè incubuit, ut jurisprudentiæ nostræ suus honor, ornamenta ac præsidia omnia sarta testa custodirentur, identidem apud me conquerens de irrumpente perverso quorundam more, qui jurisprudentiam nunc addiscerent, tanquam sordidum aliquod opificium, sapientiæ, literarum & antiquitatis studia penitus aspernantes; à quibus tamen nisi disciplina juris præsidium caperet, eam regno suo expelli, omnique honore atque apparatu spoliari necesse esset. Cæterum, ut erat judicii acerrimi & rectissimi, ita ea potissimùm sequebatur, quæ hominum vitæ & rebus gerendis accommodata sunt, de tricis illis & nugis literariis, argutisque, sed inutilibus, & ad ostentationem tantùm comparatis questionibus, quibus præposterius quidam Doctores patientiam auditorum absque ullo fructu fatigare



gare solent, minimè sollicitus. Vos ipsi quotquot hic adestis, Schotani nostri discipuli & auditores, testes hujus rei estis locupletissimi. Testes sunt tot facundissimi causarum forensium patroni & advocati: tot nobilissimi & amplissimi viri, qui jam aut rempublicam curæ suæ commissam regunt, aut civibus suis jus dicunt redduntque, non modò apud Frisios, Batavos, cæterosque Belgas nostros, verùm etiam apud externos, Danos, Suecos, Gallos, Germanos, & quotquot alii quondam ex illius ore pependerunt. Evulgaverat, cùm adhuc Trajecti ageret, Examen juridicum, quo juris fundamenta juxta seriem Pandectarum compendiosè explicantur. Hunc librum postea à se recognitum atque altera fere parte locupletatum denuo edidit anno millesimo sexcentesimo quadragesimo sexto. Ex quo profectò uno volumine facilè quivis æstimare potest, quàm subactum atque excultum ingenium habuerit: quippe quo opere, si quid ego judicare possum, nihil est consummatius, nihil quod cum eo in isto genere comparari possit aut rerum pondere, aut ubertate utilitatis. Edidit & alia nonnulla, quæ nunc omitto, & præterea expectamus propediem Collegium ejus controversiarum juris, quod ipse dudum prælo commisisse & jam ab operis ad finem fere perductum esse dicitur. Æquitatis amantissimus semper & observantissimus fuit. Quæcunque legibus aut Romanorum aut patriis cauta sunt, ea ad benignitatem & facilitatem semper referebat, litesque & controversias tollere potius & compone-

re



re exemplo magni illius Jurisconsulti Servii Sulpitii, malebat, quàm novas litium causas excitare aut consultoribus & clientibus suggerere. Nihil illo fuit humilior, nihil humanior. Pietatem cæterasque virtutes Christianas ei à teneris mater, mox & adolescenti frater Meinardus instillaverat, quem ob id unicè semper dilexit; & tanquam patrem veneratus est. Afflictiones suas & dolores nephriticos patienter tulit, certus omnes ærumnas, omnia adversa non forte fortuna, sed Dei omnipotentis manu, paternaque ejus providentia propter peccata nobis immitti, non irascentis nobis, nec perdere cogitantis, sed gratia sua nos prosequentis, ut ad veram poenitentiam & fidem nos in hac vita quasi manu ducens, tandem à peccato, cui quamdiu hîc vivimus, obnoxii sumus, & ab omni calamitate, corporaliter pariter & spiritualiter liberet. Cùm punimur à Domino, dicebat cum Apostolo, erudimur, ne cum mundo condemnemur. Item illud; Qui diligunt Deum, iis omnia cedunt in bonum, nec quicquam eos separare potest à dilectione Dei, quæ est in Jesu Christo Domino nostro, non ignis, non gladius, non fames, non cruciatus, non mors, non ulla creatura, non aliud quodcunque. Testantur amici ejus & charissima conjux assiduum eum in precibus totâ hac ætate fuisse, & quacunque opportunitate precandi oblatâ dixisse, oremus, quæso oremus. Dicit Dominus invoca me in die tribulationis tuæ, & eruam te, & tu glorificabis nomen meum. Percunctanti viduæ fratris sui Meinardi, quo medico potissimum



mum uteretur, respondit omnium optimo, in quo spem fiduciamque meam tutò collocare possum, Dei scilicet misericordia. Biduo fere ante mortem cum nocte intempesta summis doloribus cruciaretur, preces animo contrito, sed voce clarâ & manibus in cœlum sublatis fundens, oravit Deum patrem suum cœlestem, mortis ac vitæ dominum, ut sibi largiretur spiritum tolerantia & constantia in hac visitatione & die tribulationis suæ: ut ex ista paterna castigatione verè agnosceret se peccatis suis pœnas illas attraxisse, & multò meruisse graviora: ut vivificam hanc consolationem in corde suo firmiter retineret, visitationem istam non iræ cœlestis argumentum esse, sed paternæ erga se Dei benevolentia, ducemque optimam & fidelissimam ad veram resipiscentiam: ut Spiritûs sancti robore confirmaretur in vera fide & stabili fiducia misericordiæ Dei, quam in filio suo Jesu Christo, Domino & servatore nostro nobis exhibuit, & similia: ac tandem biduo aut triduo post placide pieque inter ipsas preces in Domino quievit, præsentibus & in genua devolutis maximissima conjuge, charissimo affine suo D. Samuele Althusio, paucisque aliis amicis, & duobus juris Doctoribus, discipulis quondam & auditoribus suis, Johanne Hanedoucio, & Johanne Thyfsenio, quos etiam hîc coram adesse cernimus. Cum istam sortem Schotani nostri cogito, propemodum dolet mihi, quòd me antecesserit. Sed non patitur aut animi mei candor, aut illius amor, ut quicquam ei invidcam. Ille, qui antea  
multam



16 ARNOLDI VINNII, J.C. ORATIO.

multam operam in rerum sacrarum contempla-  
tione & peruestigatione posuerat, nunc cupidi-  
tatem suam explere potest, atque ea inspicere ac  
discere, quæ nos cuncti ignoramus. Ille nunc li-  
beratus ab omnibus malis vero lumine se im-  
plet, nostrasque curas & molitiones ex alto de-  
spicit. Illius nunc cælo recepta mens, unde in  
hæc loca descenderat, immortalis gaudio fruitur,  
nihil earum rerum desiderans, quæ apud nos in  
pretio sunt, & quæ nobis in hoc luto atque in  
hac imperfectâ vitâ versantibus sæpè convertun-  
tur in perniciem. Quotiescunque recordabor  
symboli illius, quod in albis studiosorum adscri-  
bere solitus fuit, *Ora, labora, spera*, dicam & ex-  
clamabo, Speravit in te Domine, non confun-  
detur in æternum. Laboravit, imò noctem cum  
die conjunxit, & cum per totam noctem sub-  
inde lucubrasset, diurna tamen munia non inter-  
misit. Oravit assiduè, & tu cum exaudivisti Deus.  
Tibi sit laus & gloria in sæcula sæculorum.

F I N I S.



